

POR D. LVYS FERNÃDEZ DE CORDOVA, CAVALLERO DEL

ABITO DE ALCANTARA, MAESSE DE CAMPO General de la Caualleria de el Reyno del Pirù, y Capitan de los Gentiles hombres lanças de la guarda de el por ſu Mageſtad.

EN EL PLEYTO

CON DOÑA ANA FERNANDEZ DE CORDOVA, hija de don Franciſco Antonio Fernandez de Cordoua, vltimo Marques que fue de Guadalcazar.

SOBRE LA SVCESSION DEL MAYORAZGO y Eſtado de Guadalcazar, y todo lo anexo y perteneciente a el.

En Granada, en la Imprenta Real, por Franciſco Sanchez, en frente del Hoſpital del Corpus. Año de 1656.



ON PRESVPVESTO DE que el Relator darâ memorial ajustado de el hecho de este pleyto, y arbol de la descendencia, el derecho del dicho don Luys se resolverâ en los articulos siguientes.

2 ¶ En el primero se fundarâ la ascendencia legitima de varon en varon de don Luys Fernandez de Cordoua, que litiga, hasta Lope Gutierrez de Cordoua, Cauallero de la Bãda, fundador de el mayorazgo y Estado de Guadalcazar, y q̃ lo posseyerõ don Frãcisco Fernãdez de Cordoua y Benauides, su quinto nieto, el de la casa 10. y sus descendientes por varõ, hasta el Marques don Francisco Antonio vltimo posseedor.

3 ¶ En el segundo, que el dicho mayorazgo es de agnacion para los descendiẽtes varones de varon del dicho fundador, y que don Luys Fernandez de Cordoua es el legitimo sucessor en el, como descendiente por linea de varon de Martin Alonso de Cordoua, primer llamado.

4 ¶ En el tercero se propondrân todos los fundamentos que asisten a la dicha doña Ana Fernandez de Cordoua; y se responderâ a ellos, con que quedarâ la justicia del dicho don Luys omni ex capite justificada.

PRIMERO ARTICVLO.



5 Ope Gutierrez de Cordoua es el tronco, ô cepa de esta descendencia, tan noble como antigua; sus bienes la materia de este pleyto; su testamento la forma de la sucession, y vltimo fin de ella; su hijo mayor Martin Alonso de Cordoua, primer llamado, de quien es vltimo descendiente varon de varon don Luys; calidad *in qua non tam potior, quam solus invenitur*, como dixo el Consulto en la *l. 2. C. qui pot. in pign. habeant*.

6 ¶ Reconociendo pues doña Ana Fernandez de Cordoua la fuerça de la justicia en lo principal de don Luys Fernandez de Cordoua, pone su esfuerço, y planta su artilleria para desvanecer la prouança de la descendencia legitima del dicho don Luys (que por ser muy antigua le pareciô la mas debil muralla para poderla desmantelar) redarguyendo de falso generalmente

todos

todos los instrumentos, testamentos, y actos judiciales que don Luys tiene presentados para su comprouacion, de cuya general reprouacion resulta en su fauor especial presuncion de la verdad de todo, assi por el adagio ordinario, de quien todo lo niega, todo lo prueua, como por las palabras del Consulto en la *l. pedulis, §. labeo, ff. de suppelect. legat.* ibi: *Cum species super abundantes per impericiam anumeratur generali legato, non derogantur*, & quæ notant Doctores.

7 ¶ Negando doña Ana Fernandez todos los grados de la descendencia del dicho don Luys, para que quede notoriamẽte justificada, es preciso el hazer digression en cada vno de dichos grados en particular, discurriendo por cada vno de ellos.

Primo, & secundo, & sexto gradu.

En que se prueua, que Martin Alonso de Cordoua, casa 2. fue hijo primogenito de Lope Gutierrez de Cordoua, fundador del dicho mayorazgo, y que el dicho Martin Alonso tuuo por su hijo legitimo primogenito a Garcia Fernandez de Cordoua, casa 6.

8 PARA prouar que el dicho Martin Alonso de Cordoua, casa 2. sea hijo de el dicho Lope Gutierrez de Cordoua bastaua el testamento y fundacion del dicho Mayorazgo, en el qual el dicho Lope Gutierrez fundador del le llama en primero lugar a su sucession como su hijo primogenito, y a sus hijos y descendientes de el, y despues a Garcia Fernandez de Cordoua, y a Alonso Fernandez de Cordoua sus hermanos, y que como es constante el dicho Martin Alonso fue el primero que sucediò en el dicho Estado; y ademas que la dicha doña Ana Fernãdez de Cordoua no lo niega, ni pudiera, bastara la possessiõ en execuciõ del dicho testamento para q̃ se tuuiesse por verificado, Petrus Barbosa *in l. si alienam, ff. solut. matrimon. n. 86.* Sesse *decis. 190. & 191.* cum pluribus Dom. Castillo *cap. 123. nu. 11. cum sequentib.*

9 ¶ Y si nos ajustamos a los terminos de los que afirmã, que no es bastante las palabras enunciatiuas de vn instrumento para verificar la descendencia de vn grado, si no que son precisos dos que lo enuncien, sin embargo de ser cosa antigua, y de dificultosa prouança lo que concluyen, vt videre est apud Aretin. *in cap. cum causam de approbation. num. 22.* & ibi Felin *nu. 4.* Peregrin. *de fideicommiss. art. 43. num. 84.* Marescot. *lib. 1. variarũ, cap. 10. n. 6.* Garcia *de benefic. part. 7. cap. 15. n. 32. & seqq. & p. 12. cap. 2. n. 254. 257. & 259.* Farinac. *decis. 295. n. 6. & 7. p. 1. in recetior.* Frãch. *decis. 357. n. 3.* D. Castil. *tom. 6. c. 123. n. 8. & 9* Gen. *de verbis enũt. lib. 2. c. 1. n. 63. & 85.* Bardel. *cõs. 49. n. 27. & 28.*

Loter.

Lotcr. *de re beneficiar. lib. 2. quæst. 111. n. 111.* vers. *Si vero agatur,* Trentacinq. *lib. 1. variarum, tit. de verbor. significat. resolut. 2. n. 84.* Ricc. *in praxi iuris patronatus, resol. 157. n. 4.* Capic. Galeot. *tom. 2. cõtrouers. 53. n. 32.* Alphons. de Leon *de offic. Capell. q. 4. praxi 3. n. 161.* Ferrentir ad Burat. *decis. 172. n. 33.*

10 ¶ Esto se halla verificado en el caso presente, porque demas de el dicho testamento concurre la escritura de particion de los bienes que quedaron por fin y muerte del dicho Lope Gutierrez de Cordoua, fecha entre el dicho Martin Alonso, y los demas sus hermanos, en que transigierõ los derechos que cada vno tenia que intentar, y aprouaron la fundacion del mayorazgo referida.

11 ¶ Martin Alõso, primero llamado, el de la casa 2. fue casado cõ doña Cõstança Carrillo Fernãdez de Cordoua, hija legitima y natural de don Gonçalo Fernandez de Cordoua, pariente mayor de la ilustrissima casa de Cordoua, primer señor de Aguilar y Priego, y de doña Maria Garcia Carrillo su muger, y como tal llamada a la sucessión del mayorazgo que fundó, como parece de los testamentos de los dichos Lope Gutierrez, y don Gonçalo Fernandez, otorgados, aquel en la Era de 1409. y este en la de 1417. Y Garci Fernandez de Cordoua, casa 6. se justifica el ser hijo del dicho Martin Alonso, y doña Constança Carrillo, y nieto del dicho Lope Gutierrez con las confirmaciones que el señor Rey don Iuan el Segundo le hizo año de 1429. y 1432. como a nieto del dicho Lope Gutierrez, y posseedor del mayorazgo sobre que se litiga, de los preuilegios y mercedes que se le cõcedieron a el dicho Lope Gutierrez su abuelo, cuya asserciõ del dicho parentesco y grado es bastante prueua para su verificacion, iuxta *Clement. 1. de probat.* Y aunque este texto habla en assercion del Sumo Pontifice, los Doctores le extienden para otro qualquiera Principe secular, Anton. Gabriel *lib. 3. commun. cõclus. tit. de probation. cõclus. 2 per tot.* Tiraquell. *de vtroque retract. §. 1. glos. 14. n. 49.* Iacob. Philipp. Porc. *lib. 1. regular. regul. 27.* Menoch. *lib. 2 præsumpt. 11.* Aldobrandin. *cons. 1. n. 280.* Alexãd. Trentacinq. *lib. 1 variar. tit. de verbor. signific. cõclus. 2. n. 18.* Sesse *decis. 113. n. 10.* Petra *de potest. Princip. cap. 30. cõclus. 2. n. 42. & 47.* Dom. Castillo *de tertijs, c. 6. n. 2. cũ seqq.* Mastrill. *de Magistrat. lib. 3. c. 4. n. 51.*

12 ¶ Pues no se ha de creer que su Magestad, teniendo como tiene la verdad delante de los ojos, auia de afirmar que el dicho Garcia Fernandez era hijo del dicho Martin Alonso, y nieto de Lope Gutierrez fundador, ni tampoco le auia de confirmar los preuilegios de las dichas mercedes no siendo en la verdad hijo ni nieto de los susodichos, como al mismo intento lo consideran los Doctores referidos supra.

13 ¶ Tūm, con lo dicho concurre la prouança de nueue testigos de oydas y publico de la dicha filiacion, la qual se hizo por don Francisco Fernãdez de Cordoua, casa 10. de que despues se harà mencion.

Gradu septimo, octauo, & nono.

En que se prueua la descendencia de don Luys Fernandez de Cordoua, casa 7. y la de don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 8. y asimismo la de don Luys Fernandez de Cordoua, casa 9.

14 GArcia Fernandez de Cordoua, casa 6. casò con doña Aldonça de Benauides, hija del señor de Santisteuan, de este matrimonio tuuieron por su hijo legitimo a don Luys Fernandez de Cordoua, casa 7. de cuyo grado ay prouança de quinze testigos de vista y conocimiento que lo concluyen, fechas por don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. y asimismo las confirmaciones hechas al susodicho de las mercedes concedidas al dicho Lope Gutierrez de Cordoua, casa 1. y confirmadas al dicho Garci Fernandez de Cordoua, casa 6. que despues se ponderaràn en su lugar.

15 ¶ Don Luys Fernandez de Cordoua casò con doña Leonor Ponce de Leon, hija de don Alonso de Montemayor, señor de Alcaudete, y de doña Elvira Ponce de Leon su muger, tuuo por su hijo legitimo a don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 8. lo qual se justifica. Lo primero, por el testamento del dicho don Francisco, que otorgò el año passado de 533. en que declara ser hijo del dicho don Luys, casa 7. Lo segundo, porque el dicho don Francisco como posseedor del dicho mayorazgo y Estado vendiò a don Alonso Fernandez de Cordoua, señor de Aguilar, el lugar de Santa-Cruz, casa y torre de Duernas, y las salinas, bienes de este mayorazgo, por los años de 1491. 92. y 95. en cuyas escrituras confiessa lo mismo. Lo tercero, con las deposiciones de quinze testigos de vista y conocimiento del susodicho.

16 ¶ Don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 8. casò con doña Sancha de Roxas, hija de don Diego Fernandez de Cordoua, primero Conde de Cabra, y de doña Maria Carrillo su muger, y de este matrimonio tuuieron por su hijo legitimo y natural a don Luys Fernandez de Cordoua, casa 9. que se justifica. Lo primero, con el testamento de el dicho don Francisco, otorgado el dicho año de 533. en que no solo lo declara assi, y dexa por su hijo y heredero al dicho don Luys, si no que confiessa le sucede en el dicho mayorazgo, vt animaduertunt

Surd.

Surd.*conſ.1.n.47.*Paſchal.*de viribus patr.poteſtat. 2.part.cap.2. num.16*.Intrigliol.*deciſ.35.num.47.* Lup.*de illegitim.cõment.2. §. num.44.* Rota apud Farinacio *deciſ.199. num.2. in fin.tom. in poſthum.* Dom. Caſtillo *tom. 5. cap.104. num.12.* Noguerol *allegat.25.à nu.60.* Lo ſegundo, con la depoſicion de quinze teſtigos de viſta y conocimiento de todos los ſuſodichos, cuya prouança ſe ponderarà deſpues en ſu lugar.

Gradu dezimo.

De don Franciſco Fernandez y Benauides

17 DON Luys Fernandez de Cordoua casò con doña Elvira de Hineſtroſa, hija de el ſeñor de Montalvan, tuuo por ſu hijo legitimo y primogenito a don Franciſco Fernandez de Cordoua, caſa 10. y como inmediato ſuceſſor del dicho mayorazgo puſo demãda a los Marqueſes de Priego, pretendiendo nulidad de la venta que don Franciſco Fernandez de Cordoua, caſa 8. les hizo del lugar de Santa-Cruz, caſa y torre de Duernas, y las ſalinas referidas ſupra, en cuyo pleyto hizo prouanças, y en ellas con los dichos quinze teſtigos referidos verificò y prouò ſu aſcendencia de viſta y conocimiento haſta dõ Luys Fernandez de Cordoua, caſa 7. y de alli en adelante haſta Lope Gutierrez fundador, con oydas, y publica voz y fama, cuyo pleyto ſe tranſigiò por ocho mil ducados que dieron los dichos Marqueſes, y ſe agregaron en bienes al dicho mayorazgo y Eſtado, y las compredas de ellos ſe otorgaron a fauor de el dicho don Franciſco, caſa 10. como poſſeedor que era ya del dicho Eſtado de Guadalcazar, todo en virtud de facultad Real del ſeñor Emperador Carlos V. por la qual ſu Mageſtad, dando licencia a el dicho don Franciſco Fernandez de Cordoua, de la caſa 10. para hazer la dicha tranſacion, le abſuelue de qualquiera pena en que por ello huuieſſe incurrido, y le haze y declara por habil y capaz, para ſuceder en todos los bienes, y mayorazgo del dicho Lope Gutierrez ſu quinto abuelo, y por ella ſubroga, è incorpora en el todos y qualeſquier bienes, rayzes, alcaualas, ò juros, ô cẽſos perpetuos que de los dichos ocho mil ducados ſe compraſſen, por manera que los dichos bienes fueſſen y quedaſſen incorporados y ſubrogados en el dicho mayorazgo deſde el dia de la venta de ellos, y deſde entonces para ſiempre jamas fueſſen auidos y tenidos por bienes de mayorazgo, y ſujetos a reſtitucion y fideicomiſſo, ſo las meſmas clauſulas y ſoſtituciones, vinculos, y penas en el dicho mayorazgo contenidas.

18 ¶ Tũm, por el teſtamento de don Franciſco Fernan

dez de Cordoua, casa 8. en que declarã, que tiene por su hijo legitimo a don Luys Fernandez de Cordoua, casa 9. y que es successor del dicho Estado; y assimismo nõbra por su albacea al dicho don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. dandole titulo y nombre de nieto; declarando tambien, que doña Catalina Mendez de Moscoso, su segunda muger, hizo donacion al dicho don Francisco, casa 10. del cortijo de Benauides.

19 ¶ Tûm, por las confirmaciones que a el dicho don Francisco, casa 10. le hizo el señor Rey don Felipe Segundo, dos como inmediato sucessor de el dicho mayorazgo y Estado envida de su padre y abuelo, y haziendo relacion de todos; y la otra haziendo la misma relacion como a posseedor del dicho mayorazgo año de 1560. en las quales le confirma las mercedes, preuilegios y exempciones que se le concedieron a Lope Gutierrez su tronco, y se confirmaron primera vez al dicho Garci Fernandez de Cordoua, casa 6. y despues a todos los descendientes hasta el dicho don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10.

20 ¶ Tûm, porque demas de otros muchos instrumẽtos coadjuua y corrouora lo mismo la copia de el arbol original de la casa de Cordoua de Alonso Lopez de Haro, dedicada al Marques don Diego, siendo Virrey de la Nueua España, en diez de Mayo de 617. a la qual se deue dar mucha fee y credito en esto, vt ex Paris. Menochius, & alijs, probat Pelaez à Mieres *2. part. quæst. 7. num. 94. & 4. part. quæst. 20. num. 341.* Farinac. *in recẽtiorib. decis. 290. num. 7.* Dom. Valençuela Velazquez *cons. 90. num. 137.* Dom. Perez de Lara *de anniuersarijs, lib. 2. cap. 4. nu. 58.* Dom. Castillo *tom. 6. cap. 123. num. 14.*

21 ¶ De lo qual resulta estar verificada la descendẽcia hasta el dicho don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. con distincion de grados, por medio de matrimonios, con instrumentos y prouanças que lo manifiestan, corrouorado todo con la copia del arbol de la casa de Cordoua de Haro, que queda referida; con que hasta la dicha casa viene a tener vna cosa notoria, como dixo Garcia *de nobilitat. glos. 18. §. 1. num. 12.* ibi: *Sed tamen aduerte aliqua circa receptam sententiam, maximè necessaria, & ad eam, in quam tractamus, quod si cum fama, & auditu concurrant instrumenta publica, & authentica monimenta, aut historiæ, quod est fama, & auditu junctis his adminiculis resultat notorium, quia hæc ipsa adminicula, instrumenta historiæ, & monimenta, sunt dispositiua, ita notabiliter Bald.*

Gradu

De don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11. y de don Luys Fernandez de Cordoua, casa. 12.

22 RESolucion cierta y constante es, que pretendiendo dos parientes la sucessión de vn mayorazgo, no es bastante que verifiquen el parentesco in genere, si no que con distincion de grados ajusten el en que se hallã; Mascard. *conclus. 410. num. 21. vsque ad 26.* Perez de Lara *de Capellan. lib. 2. cap. 4. n. 13.* Cabed. *decis. 73. sub n. 13. part. 2.* Marescot. *variarum, lib. 1. cap. 70. per totum,* Zeuall. *3. part. quæst. 778. n. 49.* Garcia *de benefic. part. 7. cap. 15. n. 28.* Mieres *2. part. quæst. 7. nu. 58.* cum pluribus Castill. *cap. 67. n. 43. & cap. 93. n. 54. & 122. in princip.* Y reconociẽdo esto dõ Luys Fernãdez de Cordoua, q̃ litiga, prosigue en el ajusto de su descẽdẽcia hasta su persona misma.

23 ¶ Don Francisco Fernandez de Cordoua y Benauides, casa 10. casô con doña Ysabel de Carvajal, hija legitima y natural del señor Doctor Lorenço Galindez de Carvajal, del Consejo Real, y de la Camara del señor Emperador Carlos V. y de doña Beatriz de Vela y Auila su muger, de cuyo matrimonio tuuo por sus hijos a los dichos don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11. y a don Luys Fernandez de Cordoua, casa 12. assi consta por el testamento de la dicha doña Ysabel de Carvajal, otorgado en la villa de Guadalcazar año de   donde declara el dicho matrimonio, y hijos que tenia de el, y que con los 8U. ducados que diô la Marquesa de Priego por la dicha transacion se compraron, y agregaron a el dicho mayorazgo, en virtud de la facultad Real referida *núm. 17.* el cortijo de Benauides, y otros bienes que refiere; como lo tenia declarado assimesmo el dicho don Francisco Fernandez de Cordoua su marido por su testamẽto, y por el de la dicha doña Ysabel agrega a el dicho mayorazgo de Guadalcazar vna espada propia del dicho su marido, que llamauan la Morisca; declarando paraua en poder de don Francisco Fernandez de Cordoua su nieto Ventiquatro de Seuilla, hijo del dicho don Antonio, de la casa 11.

24 ¶ De don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11. parece que no es disputable, porque demas de ajustarse con la demanda y pleyto que puso como posseedor del dicho mayorazgo y Estado a los Marqueses de Priego, impugnando la transaciõ que queda referida, y prouando en ella ser hijo del dicho dõ Frãcisco, casa 10. tambien se opuso a el dicho pleyto don Francisco Fernandez de Cordoua, el de la casa 13. y en el prouò bastantemente como era hijo ligitimo y natural del dicho don Antonio

Fernandez de Cordoua, y de doña Brianda Portocarrero su muger, y inmediato sucessor en el dicho Estado, y que estaua casado con doña Frãcisca Melgarejo de las Roelas su muger, ademas del testimonio presentado de la demanda que el dicho don Francisco puso a el dicho don Antonio su padre sobre alimentos ante Andres de Rosa, Alcalde de Guadalcazar, en tres de Agosto de 1572. en que diô por sus abuelos a el dicho don Francisco Fernãdez de Cordoua y Benauides, el de la casa 10. señor de Guadalcazar, y a doña Ysabel de Carvajal su muger, y bastara el testamento de don Diego Fernandez de Cordoua, primer Marques de Guadalcazar, el de la casa 15. que aunque por auerle faltado la habla a el tiempo de su otorgamiento no tuuo efecto, quedò perficionado por las informaciones hechas incontinenti de no auer podido firmar, y que su voluntad auia sido, que el remaniente de sus bienes quedasse vinculado, y agregado a el dicho mayorazgo de Guadalcazar, para mas autoridad y estimacion de el, por el qual, y las dichas informaciones consta, no solo posseyò el dicho Estado, si no que fue hijo segũdo legitimo y natural de los dichos don Francisco Fernandez de Cordoua, y doña Francisca Melgarejo de las Roelas, de la casa 13. y que fue casado con doña Mariana Riedre su muger, y tenian por su hijo legitimo varon mayor a el dicho don Frãcisco Antonio, casa 16. que le sucediô en el dicho Estado, el qual con los demas sus hermanos, en la fundacion del mayorazgo que hizieron de la villa de las Posadas, en execucion de la voluntad de su padre, aunque contrauiniendo a ella en variar los llamamientos, haziendole regular, que no pudierõ hazer en perjuyzio de los sucessores en el dicho Estado, confiessan la dicha ascendencia, con que no se puede dudar que este mayorazgo discurriò desde Lope Gutierrez su fundador, por linea recta de varon, hasta don Francisco Fernandez de Cordoua y Benauides, el de la casa 10. y desde el hasta don Francisco Antonio, casa 16. vltimo posseedor, que por su testamento, debaxo de cuya disposicion muriô, à falta del postumo instituyò por sus sucessores a las dichas doña Maria de la O Fernandez de Cordoua, y doña Ana Fernandez de Cordoua sus hijas, en los mayorazgos que conforme a derecho les pertenециesse, sin hablar de el de Guadalcazar, porque sabia era de rigurosa agnacion, en q̃ no le podiã suceder.

25 ¶ De lo que se duda es, del enlaze de don Luys, casa 12. para con don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. su padre, y este es el punto en que consiste el ajusto desta descendencia, y assi me es precisо el cargar la consideracion desde este grado, hasta don Luys Fernandez de Cordoua, casa 20. que litiga, discurriendo por cada vno dellos.

26 ¶ Por la contextura de los instrumentos se manifies-

ta, que la filiacion de dicho grado de la casa 12. excede de mas tiẽpo de 100. años, y esto no lo niega la parte contraria, cuya confession ha de ser la mayor prouança, iuxta text. *in l. 1. ff. de confes. l. fin. C. de fideicom. l. generaliter, §. & si quidem, C. de reb. credit. l. sed & si possessori, §. penultim. ff. de iure iur.* Aym. Crauet. *cons. 61. n. 3. & cons. 171. n. 4.* Roland. à Val. *cons. 71. n. 41*. D. Valẽç. Vel. *cons. 191. n. 24.* alios referens.

27 ¶ Y nadie ha dudado que este tiempo de cien años se tenga por antiguo, *l. an usufructus. ff. de usufruct. l. cum aliquis, C. de iur. deliberandum,* Mascard. *de probat. conclus. 791. n. 1.* Farinac. *de testib. quæst. 79. n. 142.* Nicol. Garcia *de benefic. part. 12. cap. 2. n. 273.* Villalob. *in commun. liter. A. n. 106. & liter. F. n. 8.* Auend. *de exequend. mandat. 1. part. cap. 6. n. 6.* Garcia *de nobilitat. glos. 37. vers. Albi dicetur,* D. Couarr. *practic. cap. 21. nu. 5.* Mier. *de maiorat. 1. p. quæst. 5. n. 23.* Gutierr. *cõs. 1. n. 5.* Zeu. *quæst. 302. n. 9.* D. Castill. *dict. tom. 6. cap. 122. nu. 25.* D. Ioan. de Escob. *de puritat. quæst. 2. §. 2. n. 15.* Noguer. *alleg. 25. n. 277.*

28 ¶ Ni tampoco puede auer linage de duda en q̃ esta filiacion de abuelos y visabuelos de don Luys, que litiga, con especialidad de personas, y matrimonios, siendo como es tan antigua, todos derechos admitan que puedan verificarse con testigos de oydas y fama publica.

29 ¶ Ex Canonico *cap. transmissa, qui filij sint legitimi, ubi glos. verb. abicinia, cap. testes, §. de his, & ibi glos. 3. quæst. 9. cap. per tuas de probat. ubi glos. verb. communiter, cap. tua de affinitat. & consanguinit.* ibi: *Cum sæpè præbeat testimonium de auditu, cap. de parentela 35. quæst. 6* ibi: *Et ipsi dicunt rei veritatem audiuisse à maioribus, cap. licèt ex quadam de testibus.*

30 ¶ Ex Ciuili *l. 2. §. idem labeo, ff. de aqua plub. arcend. l. si arbiter, ff. de probat.* cum quibus concordat, *l. part. 29. tit. 16. part. 3.* segun la explica D. Cast. *dict. tom. 6. c. 122. n. 27.*

31 ¶ Ex authoritatib. Hostiens. *in dict. cap. licet ex quadam de testibus, n. 2.* Bald. *n. 5.* Felin. *n. 3.* Imola *n. 4.* Abb. *n. 4.* Butrio *in cap. transmissæ qui filij sint legitim. n. 2.* Anton Gab. *de testibus, concl. 3.* Aretin. *cons. 37. n. 2.* Alex. *cons 90. n. 8. lib. 6 & cons. 181. n. 9. lib. 7.* Cephal. *cons. 37. n. 45.* Beltrand. *cons. 137. n. 35.* Crauet. *de antiquit. §. viso, n. 30.* Far. *de test. quæst. 79. cap. 2. n. 121.* Mascard. *concl. 799. n. 21. & concl. 971. n. 12.* Petra *de fidei comm. quæst. 11. n. 505.* Bernab. Cornazan. *decis 44. n. 10.* Marescot. *lib. 1. var. cap. 70. n. 4.* Cabed. *decis. 73. part. 2. n. 13.* Don Francisco Geronimo de Leon *decis. 3. à num. 4. tom. 3.*

32 ¶ Denique, por disposiciõ de ley de nuestro Reyno, quæ est *l. 8. tit. 11. lib. 2. Recopilat.* ibi: *Pero si el abuelo huuiera sido tan antiguo que los testigos no lo pudieron conocer, que a lo menos depon-*

depongan del de oydas, y fama publica, y que en quãto al abuelo esta deposicion sea auida por deposicion bastante.

33 ¶ Et ex nostris Dom. Couarr. *practicar. cap. 25. n. 7.* Gregor. Lopez *in l. 20. tit. 9. part. 4. glos. 1. in fin.* Dom. Valençuela Velazquez *cons. 90. n. 177.* Azeued. *cons. 24. n. 66.* Dom. Perez de Lara *de Capellan. lib. 2. cap. 4. nu. 11.* Dom. Castillo. *cap. 122. n. 28.* que concluye auerse engañado Iuan Garcia, *glos. 18. §. 1. nu. 3.* que limita la ley a la prouança de Hidalguia, y no a filiacion, siendo assi que en esta aun ay mayor razon para que militara lo mismo

34 ¶ Todo lo qual se ajusta a los terminos deste pleyto, porque don Luys tiene verificado con prouança de testigos, que concluyen de oydas, y publica voz y fama, que el dicho don Luys Fernandez de Cordoua casa 21. fue hijo legitimo de don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. y doña Ysabel de Carvajal su muger.

35 ¶ Nec oberit si se dixere, que es necessario depongã los testigos para hazer fee in antiquis, con los requisitos del *cap. licet ex quadam, de testibus*, præsertim in re magni momenti, como lo es esta sucession, Trentacinq. *tom. 1. variar. resolut. 1. n. 13.* Mantica *decis. 307. sub num. 3.* vers. *Nec obstat*, Loter. *de re beneficiar. lib. 2. quæst. 11. num. 97.* Porque se responde.

36 ¶ Lo vno, con que la decision del *cap. licet ex quadã* es particular en la especie que habla, scilicêt, quando se trata de dirimir matrimonio, que por el peligro y riesgo que de aqui pueden resultar fue conveniente que concurran las circustancias que en el se piden, ibi: *Et hoc multa pericula contra legitima peruenisse coniugia, statuimus ne super hoc recipiantur de cætero testes de auditu*, vbi notatu dignum verbum, *super hoc*, quod limitat demonstratum Bart. *in l. 1. ff. de noui oper. nuntiat.* Rebuff. *in l. vnica, glos. 1. C. de sentent. notabili 4. num. 20.* Paris. *cons. 20. n. 49. & cons. 35. num. 20. volum. 2.* Osasc. *decis. 112. num. 4.*

37 ¶ Y esta verdad se haze manifiesta con la resoluciõ de la ley de Partida concordante, quæ est *l. 20. tit. 9. part. 4.* ibi: *Si aquel embargo sobre que vienen los testigos para desfacer el matrimonio fuere por razon del parentesco, si dixeren aquellos que testigan que lo facen por oydas, non deuen ser creydos, nin vale esse testimonio a menos de, &c.* y pone las calidades.

38 ¶ Cæterum, fuera de aquel caso convienen los Doctores, y es resolucion cierta, no requerirse en otros los requisitos que pide, glos. in *cap. 1. de præscripcion. in 6.* verbo, *memoria*, Decio *cons. 595. num. fin.* Fulgos. *in dict. l. si arbiter, num. 3. ff. de probation.* Alexand. *cons. 8. num. 2.* vers. *Prætereà, volum. 1.* Aretin. *cons. 37. num. 3,* Paul. de Castro *cons. 56. num. 4. lib. 1.* Mascard.

conclus.

conclus. 41. num. 9. Aymon Craueta de antiquitat. 1. part. §. viso de fama, num. 5. Peregrin. de fideicommis. art. 43. num. 81. Surd. decis. 145. num. 11. D. Francisc. Hieronym. de Leon dict. decis. 3. num. 15. tom. 3. Cabed. decis. 73. num. 13. part. 2.

39. ¶ Y de nuestro Reyno Gregorio Lopez in dict. l. 20. tit. 9. part. 4. verbo, para desfacer, Dom. Couarr. in regula possessor, 2. part. §. 3. num. 7. Burgos de Paz cons. 16. num. 14. Thomas Sanchez de matrimon. disputat. 71. num. 11. vers. Maxime tamen. Dom. Perez de Lara de Capellan. lib. 2. cap. 4. num. 12. Gutierrez lib. 1. Canon. cap. 11. num. 34. Azeued. in l. 1. tit 7. lib. 5. Recopilat. num. 17. Dom. Castillo cap. 122. num. 24. lib. 5. Noguerol. allegat. 25. num. 284.

40 ¶ Quod absque dubio procedit en prouança de filiacion, in qua versamur, assi por su antiguedad, ex dictis supra num. como por no caer in sensum corporeum testis, cõ q̃ se juzga por muy dificil, l. Lucius, ff. de condition. & demonstrat. l. filium eum, ff. de his qui sunt sui, Alexand. cons. 90 lib. 6. nu. 6. Mandel. Albens. cons. 83. num. 7. lib 1. Zeuall. quæst. 899. nu. 4. Noguerol dict. allegat. 25. num. 24.

41 ¶ Et per consequens leuiores probationes sufficiunt Menoch. de arbitrarijs, lib. 2. casu 475. num 11. Mascard. de probation. conclus. 409. per tot. Surd. decis. 145. num. 10. Zeuall. de violent. quæst. 4. num. 62. Gratian. cap. 54. disceptat. num. 49. Anton. Fabr. C. de probation. definit. 8. Paschal. de viribus patriæ potestat. 2. part cap. 2. num. 9. Alexand. Trentacinq. lib. 2. variar tit. de testibus, resolut. 4. num. 3. Carranç, de partu, cap. 20. quæst 4. num. 33. Pater Thomas Sanchez lib. 1. de sponsalib. disput. 71. num. 1. Mieres de maioratu, part. 4. quæst. 20. num. 209. Dom. Solorçano de iur. Indiar. tom. 2. lib. 1. cap. 26. num. 31. Dom. Castillo lib. 5. cap. 104. num. 6 & cap. 122. num. 8. Alexand. Raudens. de annalog. cap. 24. num. 62. ibi. *In antiquis probatio dicetur difficilis, & filiatio similiter est difficilis probationes, & ideò non ita strictè, & concludentes probationes sunt necessariæ.*

42 ¶ Y considerando con la atencion que se deue la dicha prouança, se hallará que en ella concurren todos los requisitos del cap. licet ex quadam, para en caso que se necessitara de ellos.

43 ¶ Videlicet, ser los testigos personas graues, y calificadas, como lo manifiestan sus nombres, y assi se presume de derecho mientras no se prouare lo contrario, cap. dudũ, cap. fin. de præscription. cap. 1. verbo, existimare, de scrutinio, l. quotie, §. qui dolo, ff. de probation. Aretin. cons. 23. num. 10. vers. Et tertio.

44 ¶ Nam pro testibus præcipuè in factis antiquis stat præsumptio Natta cons. 335 num. 6. volum. 6. Bursat. cons. 151.

C num.

45 ¶ Y aunque algunos de los testigos se les oponga generalmente diziendo, que son deudos del dicho don Luys Fernandez de Cordoua que litiga, y que tratandose de la sucession del mayorazgo por su perpetuydad pueden tener algun interes de suceder en ellos, ô sus descendientes, y que por esto no merecen fee, ni credito, *l. nullus, l. omnibus 10. C. de testibus*, Mascard. *conclus. 401. num. 38.* & in puncto Bart. *in l. 2. §. de ferre, num. 2. ff. de iure fisci*, Fulgos. *cons. 174. num. 1.* Tiraquell. *de retract. lignagier, § 1. glos. 14. num. 51.*

46 ¶ Se satisfaze, con que para verificacion de parentela y filiacion, por tener con la frequencia del trato, comunicacion, y correspondencia mayores noticias que los estraños, son testigos idoneos, y aun se juzgan por los mejores los parientes, ex ratione textus in *l. octaui gradus, ff. vnde cognati*, ibi: *Quia verisimile non est tam coniunctum sanguinem defuncti valetudinem ignorasse, l. de tutela 7. de in integrum restitutionum, cap. cum in sua de sponsalibus, cap. videtur qui matrimonium accussare possunt, cap. notificamus, cap. consanguineus 35. quæst. 6. glos. in dict. cap. licet. ex quadam de testibus*, verbo. *suis.* Felin. *in cap. quoties de testibus*, Bart. *in l. qui duobus, num. 22.* vers. *Quæro, ff. de rebus credit.* Natta *cõ. 108. num. 3.* Paris. *cons. 58. num. 22. lib. 4.* Mascard. *conclus. 410. num. 33.* Peregrin. *art. 43. num. 76.*

47 ¶ Caped. *2. p. decis. 73. n. 11.* ibi: *Et dicendũ est, quod potest probari per consanguineos, propinquos, & domesticos: vt est textus de hoc, in cap. cõsanguineos, & in cap. notificamus 35. quæst. 6. in cap. cum tua, de sponsalibus. Eo quod ex relatione suorum geneologicas suas melius nouerunt; vt est pulchre casus in cap. videtur, vbi Abb. Qui matrimoniũ accusare possunt, imò tales testes præferuntur, & plenior fides eis adhibetur, quã extraneis*, ex quam plurimis Escobar *de puritate, quæst. 11. §. 2. n. 1. cum seqq.*

48 ¶ Quod quidem procedit con mayor razon, no verificandose que el dicho parentesco prouiene por la linea de la sucession deste mayorazgo, que es la causa en que se funda su interesse, & consequenter no serán sucessibles en el dicho Estado, por faltar el fin a que miraron los fundadores, que es, que los bienes se conseruassen en la familia de ellos, *l. vnum ex familia, §. rogo, l. cum quidã, §. de legat. 2.* Tiraquell. *de primogen. quæst. 61.* Gregor. Lopez *in l. 6. tit. 11. part. 5.* verbo, *sus herederos*, Dom. Molin. *lib. 1. cap. 4 num. 13. cum seqq.* & ibi Additionat.

49 ¶ Et in tantum est verum, que aunque sea de eleccion del vinculo, y la facultad de nombrar que se diere al posseedor sea amplissima y exuberante, no se puede estender a elegir estraños para que suceda en dichos bienes, *dict. l. vnum ex familia,*

in

in princip. & *in §. 1. ff. de legat. 2.* Bart. Socin. *conf. 251. nu. 1. volum. 2.* Paril. *conf. 94. nu. 10. volum. 3. nu. 20.* Menoch. *conf. 497. nu. 10.* Addentes ad Dom. Molin. *lib. 2. cap. 4. nu. 5* Dom. Castillo *lib. 5. cap. 87. num. 34.* Noguer. *allgat. 9. num. 51.*

50 ¶ El segundo requisito del *cap. licet ex quadam*, es, que las oydas seã ante litem motam, ibi: *Ante litem motam testificata didicerint.* vbi glos. verb. *motam*, Hostiens. ibidem *n. 5.* & ibi Abb. *num. 3. dict. l. 20. tit. 9. part. 4* Gratian. *conf. 57. n. 25. volum. 2.* Mascard. *conclus. 410. nu. 29.* Farinac. *quæst. 59. nu. 96.* Grat. *cap. 997. num. 13.* Escobar *de puritate, quæst. 9. §. 4.* Y esto es lo que concurre assi mismo en la dicha prouança.

51 ¶ El tercero requisito es, que ayã de dar Autores, y esto es lo que assi mismo concurre, ibi: *Ab antiquioribus quidẽ suis, & ibi accepisse à suis maioribus, quod deponunt, non vtique ad vno, quod non sufficeret ille si viueret, sed duobus ad minus.*

52 ¶ Y si se dixere, que los dichos Autores han de ser vnos mismos, vt animadvertunt Crauet. *de antiquitat. §. de fama, nu. 12.* Garcia *de nobilitat. glos. 1. sub nu. 49. in med.* Dom. Valençuela Velazquez *conf. 90. nu. 77.* Marescot. *lib. 1. variar. cap. 70. num. 8.* Escobar *de puritat. quæst. 9. §. 4. nu. 71 in fin.* Loter. *de re beneficiar. quæst. 11. num. 180.*

53 ¶ Lo cierto es, que el texto *in dict. cap. licet ex quadam* no le dize, sino que, ò den mas que vno, illic: *Non vtique ab vno, quod non sufficeret, sed duobus ad minus*; ò que si todos no oyerõ mas q̃ a dos, convẽgan en los mesmos, glos. *in dict. c.* verbo, *ab vno*, illic: *Itẽ, & si pluris essent testes, & quilibet eorũ audiuisset ab alio quam aliter, nõ valebit testimonium, nisi quilibet eorum audiuisset à pluribus à duobus ad minus, vel nisi omnes coniũctim audiuissent à duobus*, Innocẽt. verbo, *duobus*, Hostiens. *n. 6.* Ioan. Andræas *n. 4.* Bald. *in princip. in dict. cap.* Alexand. *conf. 82. n. 8.* Decio *conf. 321. n. 3.* Mandel. Albens. *conf. 87. n. 18.* Gozadin. *cõs. 13. n. 33.* Curt. iun. *in l. 1. ff. si certum petatur, n. 59.* Farinac. *de testibus, quæst. 79. n. 79.* Peregrin. *de fideicommis. art. 43. n. 80. in fin.* Escobar *de puritate, quæst. 9. §. 4. n. 72.*

54 ¶ Con que en terminos de prouança se halla justificado el dicho grado, y mas con la prouança hecha por el dicho don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11. en la demanda cõtra los Marqueses de Priego, en que verifica que tuuo otros hermanos, y aunque para su verificaciõ bastaua esto, sin que se necessitasse precisamente de instrumentos, sin embargo de lo dispuesto por la *l. 1. siue 2. C. de testibus*, ibi: *Non enim soli testes*, & ibi Donel. & Ossuald *lib. 5. cap. 15. liter. C. & L.*

55 ¶ Pues no a todos les es facil el hallar, y recoger escrituras, *l. si vicinis, C. de nupt.* ibi: *Quãuis nec nuptiales tabu-*

læ

ta appareant, l. cum super C. de rei vendicat. ibi: *Cum super vernis mancipijs nulla instrumenta se habere dicatur.* Y mas siendo tan facil el perderse, *Authent. vt fratres filiorũ, collat. 6.* ibi: *Vt si principalia instrumenta pereant quod facile est.*

56 ¶ Por lo qual bastan indicios y presunciones, Bald. *in dict. l. cum super, C. de reiuindicat. num. 1.* ibi: *Nota quod interdum durum est probare de titulo per instrumẽta, & tunc sufficit probare per testes, & argumenta:* Paulo de Castro *in dict. l. 2. C. de testibus,* illic: *Ingenuitas pot est probari non solum per testes, sed etiam per instrumenta, & alia argumẽta, seu præsumptiones.*

57 ¶ Sin embargo para hazer notoria la filiaciõ, y justificar el dicho grado, corrobora lo dicho cõ los instrumẽtos siguientes.

58 ¶ Primo, por las mercedes que su Magestad le hizo al dicho don Luys por los años de 1566. y 67. refiriendo la vna a la otrã, de 50U. marauedis en las alcaualas de la ciudad de Andujar, como a hijo del dicho don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. señor de Guadalcazar.

59 ¶ El segundo, por la prouãça que don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11. hizo en el pleyto con los Marqueses de Priego, en que verificò, y prouò, no solo que era hijo del dicho dõ Francisco, casa 10. si no q̃ assimismo tenia otros hermanos.

60 ¶ El tercero, porque es constante que el dicho don Luys Fernandez de Cordoua, casa 12. passô al Reyno del Pirû en compañia de Diego Carvajal su tio, Visitador de la Audiencia de los Reyes, y fue vezino y feudatario en Lima, a quien por su grande calidad se le diô el oficio de Alguazil mayor de aquella Audiencia, y despues el Corregimiento de la ciudad de Leon de Guanuco, y el gouierno de la Prouincia de Veragua, y Corregimiento de Guamanga, y por sus grandes seruicios se le pagô el sueldo como a vezino de Lima del repartimiento de los Chocorbos por merced en el año de 1596.

61 ¶ El quarto, por el testamẽto de doña Ysabel de Carvajal, muger que fue de don Francisco Fernandez de Cordoua y Benauides, casa 10. en q̃ declara por sus hijos legitimos a don Antonio Fernãdez de Cordoua casa 11. y a don Luys Fernandez de Cordoua casa 12. y assimesmo q̃ quando el dicho don Luys bolviô a el Reyno del Pirû le diô 600. ducados, en plata, y oro, y que estos manda los trayga a particion con los demas sus hermanos.

62 ¶ El quinto, por la cedula de recomendaciõ que su Magestad diò a don Frãcisco Fernandez de Cordoua, casa 19. en el año de 1615. dirigida al Principe de Esquilache, q̃ yua por Virrey de las Prouincias del Pirû, en q̃ haze relaciô, q̃ el dicho don Luys Fernãdez de Cordoua, casa 12. es hijo legitimo del dicho don Francisco Fernãdez de Cordoua, casa 10. concluyendolo de afir-

matiua

matiuã, por auer visto papeles, è instrumẽtos que lo verificauã.

63 ¶ El sexto, por el testamento del dicho don Luys Fernandez de Cordoua, casa 12. que passô a el Pirũ, otorgado en la villa de Valberde de Icar en diez de Otubre de 1603.

64 ¶ El septimo, por el testamẽto del Ilustrissimo señor don Luys Fernandez de Cordoua, Arçobispo de Seuilla, otorgado en ella en veinte y seys de Iunio de 1625. en que declara, que don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 19. que residia en el Pirũ, era hijo legitimo de don Luys Fernãdez de Cordoua su tio, casa 12. y hermano de don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11. padre del dicho Arçobispo. A que se añaden tres cartas del dicho Arçobispo, escritas a don Francisco Fernandez de Cordoua su primo, casa 19. en que reconoce el deudo tan cercano que tenia con el, y que ambos eran nietos legitimos y naturales de los dichos don Francisco Fernandez de Cordoua y Benauides, y de doña Ysabel de Carvajal su muger, de la casa 10. y corrobora este deudo, trato, y comunicacion la cuenta de marauedis que entre ambos tenian, que todo esta presentado en este pleyto.

65 ¶ Contra los quales instrumentos dirâ la parte contraria, que no se deue estar a ellos, porq̃ los tiene redarguydos de falsos, y no estan comprouados, iuxta *l. 115. tit. 18. part. 3.* & cum Roder. Suar. Paz *in praxi, 1. tom. part. 4. cap. 3. n. 16. ad finẽ*, Parlador. *lib. 2. rerum quotidian. cap. fin. 1. part. §. 11. n. 14.* Simon de Prætis *de interpretat. vltimar. voluntat. lib. 5. interpretat. 2. dubitat. 2. solut. 4. n. 107.* Menoch. *lib. 2. præsumpt. 78. n. 2.* Mascardo *conclus. 197. nu. 1.* Pacian. *de probation. lib. 2. cap. 21. n. 23.* optimê Gonçalez *ad regulam 8. Cancellariæ, glos. 64. n. 6.*

66 ¶ Y tambien dirá, que segun la resolucion de Gregorio Lopez *in dict. l. 115. glos. 1. vers. Sed si non ita dicatur*, bastaua para la redarguycion el auer negado que los instrumentos son publicos.

67 ¶ A lo qual se responde. Lo primero, que constando como consta de las fechas de los dichos instrumentos, que ha mas de quarenta años que se otorgarõ el que menos, cuyo tiempo se juzga por antiguo, segun opinion de algunos, vt videre est apud Mascard. *conclus. 411.* Tusch. *liter. C. conclus. 339. in fin.* Decian. *cons. 21. n. 26. volum. 10.*

68 ¶ Y segun opinion de otros queda reduzido al arbitrio del juez, Alexand. *cons. 187. n. 12. & cons. 4. n. 12. lib. 2.* Paris. *cons. 104. n. 23. lib. 1.* Silvan. *cons. 57. n. 20. lib. 1.* Menoch. *de arbitrarijs, lib. 2. casu. 3. n. 1. & lib. 2. præsumpt. 80. n. 3.* Mieres *1. part. quæst. 45. n. 15. cum seqq.*

69 ¶ Y atendiendo a que tres de los instrumẽtos referidos excedẽ de mas de sesenta años, cuyo tiempo se dize antiguo,

ajustandose a los terminos de la vida presente, vt animadvertit Caualcan. *decis. 45. tom. 1. n. 2.* ibi: *Imò, tempus immemorabile est minus centum annis hodie attenta breui vita hominum, & eorum demeritis; nam videmus paucos attingere annum sexagesimum; ideò tempus antiquum, & immemorabile hodiernis temporibus dicetur tempus sexaginta, & septuaginta annorum.*

70 ¶ Y por esto concluye, que qualquiera buen juez lo deue assi regular y arbitrar, vt animadvertũt Socin. *cons. 89. n. 6. vol.* 1. Feder. Escot. *lib. 1. responsor. carta 19. n. 30. & 31.* Craueta *cons. 108. n. 2. volum.* 1. *& de antiquitat. tempor. 2. part. §. absolutus, n. 2.* Rip. *respons.* 1. *n. 5.* Menoch. *cons. 2. n. 309. volum.* 1. Y de este sentir y arbitrio es el señor Presidente Couaruuias *in pract. quæst. c. 21. n. 6.* vers. *Secundus casus, in medio*, ibi: *Quin & hac ratione diligẽter observata, opinior ipse sufficere ad hãc præsumptionem arbitrio discreti iudicis minorem antiquitatem, quã eam quæ sit centum annorum, scilicet, vt sufficiãt octuaginta, vel septuaginta anni, cuius æquitum temporis difficilima est probatio tabellionatus ex titulo, vel communi opinione, & fama.* Y en el versiculo. *Tertius casus*, resuelue será bastante el transcurso del tiempo de treynta años, si con el concurre la possession y vso de lo contenido en los instrumentos.

71 ¶ De lo qual resulta, que los dichos instrumentos no necessitan de comprouaciõ, por ser casi impossible el hallarse personas de aquel tiempo, Bald. *in l. comparationes, nu. 14. de fide instrumentorum*, Socin. *cons. 187. num. 10. lib. 2.* Decius *cons. 93. num. 2.* Corneus *cons. 35. num. 7. lib.* 1. Guid. Pap. *decis. 357. num. 2.* Afflict. *decis. 251. num. 2.* Aymon Craueta *de antiquitat. tempor. 3. part. num.* 19. Couarr. *in pract. quæst. cap. 21. num. 6.* vers. *Secundus casus*, Caputaquens. *decis. 5. num.* 1. *cum seqq. p. 3.* Puteus *decis.* 151. *lib.* 1. *& decis. 359. num. 6. lib. 2.* Rot. *decis. 52. nu. 1. & decis. 54. num. 1. part. 1. diuersor.* Menoch. *de præsumpt. lib. 2. præsumpt. 78. num. 11.* Gonçal. *super regulam octauã Cãcellariæ, glos. 64. num. 20.*

71 ¶ Y mas auiendose sacado con citacion de la parte contraria, sin auer dicho ni alegado entõces que los dichos instrumentos no eran legales, porque auiẽdo callado, fue visto auerlos aprouado, y està la presumpcion de parte dellos, que no tuuierõ que oponerles, de tal forma, que quiriendo despues impugnarlos, no pueda ser oydo el que lo hiziere, Felin. *in cap. quoniam contra, n. 51. de probat. & in cap. 2. num. 31. in fin de testib.* Caputaquens. *decis. 238. n. 4. part. 1 & decis. 117. n. 4. part. 3.* Puteo *decis. 159. n. 2. lib. 1. & decis. 99. n. 2. & decis. 486. n. 1. lib. 2.* Rota *diuersor. lib. 3. part. 3. decis. 141.* Mascardo *conclus. 1300. num. 18.* Gonçal. *super dictum regulam octauam Cancellar. glos. 64. n. 22.*

Y de

72 ¶ Y de àqui resulta la practica ordinaria de quando se citan para sacar instrumẽtos algunos, para presentar en el pleyto, ò ponga dentro del termino de la citacion algunas excepciones genenerales contra ellos, porque aunque estas no tengã fuerça de oposiciõ, quia exceptiones opponẽdæ sunt in speciæ, & nominatim, non autem in genere, *cap. vt circa 4. de elect. Clement. constitutionem, eod. tit.* Rota *decis. 1. de libelli oblat. & decis. 70. de appellat. in antiquis*, Cæsar de Gras. *decis. 1. à nu. 3. de acusat.* Vancio *de nullitate, cap. fin. num. 26.*

73 ¶ Tamen, el efecto que obrã es de conservar el derecho, para oponerles defectos en qualquier tiempo, quod aliter feri, non posset Vestrio in praxi, *lib. 5. cap. fin. num. 10.* Caputaquens. *decis. 323. num. 1. & per totum, & decis. 330. nu. 4. part. 1. & decis. 278. & 279. part. 2.* Rota *decis. 254. num. 6. part. 1.* y en esta conformidad se ha de entender la *decis. 119.* de Iacob. Puteo *lib. 2.* que afirma, que puede oponerse en qualquier tiempo.

74 ¶ Tùm, porque concurren otras circunstancias q̃ se escusan de la dicha comprouacion, como es. La primera, lo dificultoso de la prouança, que es lo que cõsidera la Rota *decis. 92. num. 3. part. 1.* Aym. *de antiquitat. tempor. part. 3. §. vidimus, num. 3.* Corneus *cons. 142. col. 3. in fin. lib. 3. & cons. 104. col. 8. eod. lib.* Mascard. *conclus. 197. num. 10.*

75 ¶ La segunda, el auerse presentado los dichos instrumentos en otros diferentes juyzios, y nunca se le opuso, ni dudò de su legalidad, Gratian. *discept. tom. 3. cap. 554. n. 46.*

76 ¶ Tertia, por no poderse presumir de la calidad del Marques auia de valerse de instrumentos falsos, vt anim advertit Grat. *dict. cap. 554. num. 47.* y mas siendo cedulas y mercedes de su Magestad, en que pudiera resultar tantos inconvenientes y perjuyzios tan graues.

77 ¶ Demas de que de los dichos instrumentos, los que son remitidos del nueuo Reyno del Pirù, estàn autorizados en la forma ordinaria, con firmas de otros Escriuanos que dân fee, que el Escriuano ante quien suenan estar otorgados lo era fiel y legal, y este es el caso de que no se necessita de comprouacion, Bald. *in l. comparationes, num. 14. C. de fide instrumentorum*, Cepola *cautela 54.* Hippolyto de Marsil. *in l. si quis, nu. 154. ff. de præsumptionib.* vbi afirmat hunc modum per totam Italiam, imò, quasi per totum Orbem practicari, Boer, *decis. 154. num 4.* Stephan. Aufrer. in addict. Capell. Tolosan. *decis. 330.* Mascard. *de probat. conclus. 198. nu. 5. & 6.* Parlador. *lib. 2. rerum quot. cap. fin. part. 1. §. 11. num. 17.* Rebuf. *tract. de liter. obligat. art. 1.*

glos. 7. num. 8. Pareja *de instrument. edit. tit. 1. resolut. 3. §. 2. num. 52.*

78 ¶ Y en quanto a los demas instrumentos presentados, que son las mercedes, estas estan comprouadas; assi por los libros Reales de donde consta son ciertas, como por testimonios de otras, firmadas de los Secretarios mismos de quien suenan estar autorizados, vt in caso considerant Alexand. *cons. 151. num. 9. lib. 6.* Alciat. *de præsumpt. regular. 3. præsumpt. 3. num. 15.* Grat. *discept. for. cap. 554. num. 35.* Farinac. *decis. 390. num. 4. & in posthum. 2.* Gregor. Lopez *in l. 115.* verbo, *non deue valer, tit. 18. part. 3.* Azeued. *in l. 1. tit. 21. lib. 4. num. 140.* Pareja *de instrument. edit. tit. 1. resolut. 3. §. 3. num. 59.*

79 ¶ Con que omni ex capite quedan justificados los dichos instrumentos, y verificado el dicho grado de la casa 12. para con don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. præsertim en la materia en que estamos de filiacion, en la qual por memoriales simples, y enunciaciones de libros particulares se demuestra, Bald. *in l. neq; natales, col. 1. C. de probat.* Salicet. *in l. etiam, ff. eod.* Paris. *cons. 10. num. 58.* Mal del Alb. *cons. 83. num. 11.* ibi: *Et non est dubium quin tales libri, quinimò etiam simplicia memorialia conferunt ad probadam filiationem*, Peregr. *de fideicommis. art. 43. num. 86.* Dom. Castillo *lib. 6. cap. 123. num. 10* Dom. Solorç. *de iur Indiar. tom. 2. lib. 1. cap. 26 num. 34.*

Grado de don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 19.

80 DON Luys Fernandez de Cordoua, casa 12. casô con doña Catalina Marroqui de Monte-Hermoso, de cuyo matrimonio tuuieron por su hijo ligitimo a don Frãcisco Fernandez de Cordoua, Cauallero del Abito de Santiago, casa 19. lo qual se verifica y prueua. Lo primero, cõ la prouãça de testigos de vista, y conocimiento del dicho grado, y con el testamento de el dicho don Luys Fernandez de Cordoua, otorgado en la villa de Balverde de Yca año de 1603. referido num. 63.

81 ¶ Lo segundo, por la cedula de recomendacion q̃ queda referida supr. num. en que su Magestad afirma, q̃ el dicho don Francisco, casa 19. es hijo legitimo del dicho dõ Luys Fernandez de Cordoua, casa 12. y nieto del dicho don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10.

82 ¶ Lo tercero, con el testamento de don Luys Fernandez de Cordoua, Arçobispo de Seuilla, que queda notado su-

pra,

prã, que declarã, que el dicho dõn Franciſcõ, caſa 19. eſtante en el Pirù, es hijo legitimo de don Luys Fernandez de Cordoua, caſa 12. ſu tio, y hermano de don Antonio Fernandez de Cordoua, caſa 11. padre del dicho Arçobiſpo.

83 ¶ Lo quarto, por las prouanças hechas por el Real Acuerdo de la Chancilleria de la Ciudad de Lima, con citacion de los Fiſcales de ſu Mageſtad, para efecto de que el Marques don Diego, caſa 15. Virrey que fuè del Pirù, le pudieſſe proueer en oficios honorificos, reſpeto de la prohibicion que por ſus titulos tenian para proueer en ellos a perſonas de ſu linage, en que ſe prouò, que el dicho don Franciſco Fernandez de Cordoua, caſa 19. fue hijo legitimo del dicho don Luys, caſa 12. que paſsò al Pirù, y que eſtaua dentro del quarto grado por linea recta de varon con el ſuſo dicho, de la qual prouança ſe harà mencion con mas eſpecialidad en el grado ſiguiente.

Grado de don Luys Fernandez de Cordoua, Cauallero del Abito de Alcantara, caſa 20. que litiga

84 DON Franciſco Fernandez de Cordoua, caſa 19. del Abito de Santiago, casô con doña Maria de Santillan, hija legitima y natural de dõ Pedro de Santillã, Aguazil mayor de la Audencia de Lima, y de doña Mencia de Cepeda y Villa-Roel ſu muger, de cuyo matromonio tuuieron por ſu hijo legitimo al dicho dõ Luys Fernãdez de Cordoua, caſa 20. lo qual ſe prueua. Lo primero, con prouãça de 19. teſtigos de viſta, y conocimiento, que lo concluyen. Y con la carta de dote otorgada por el dicho don Franciſco Fernandez de Cordoua, a fauor de la dicha doña Maria de Santillan ſu muger, y el teſtamẽto de doña Mẽcia de Villa-Roel, madre de la dicha doña Maria, otorgada en la Ciudad de Lima, en que declara, casò a la dicha doña Maria ſu hija, y de el dicho dõ Pedro de Sãtillan ſu marido, cõ el dicho dõ Frãciſco Fernãdez de Cordoua, y la dote q̃ la diò, y como le ſucedia en ſu mayorazgo, y la dexa por ſu heredera, lo qual corrobora la carta de don Luys de Santillan, Oydor de Valladolid, del Conſejo de Hazienda, hermano del dicho don Pedro de Santillan, eſcrita a el dicho don Franciſco Fernãdez de Cordoua, dandole la norabuena de auer caſado con la dicha doña Maria de Santillan, ſu ſobrina, que eſtâ preſentada en eſte pleyto.

85 ¶ Lo ſegundo, por el titulo de Capitan de los gentiles hombres lanças de la guarda del Reyno del Pirû, de que le hizo merced el Marques don Diego, caſa 15. ſiendo Virrey del Pirù, en que haze relacion, que es hijo mayor del dicho don Frã-

cisco Fernandez de Cordouã, casa 19.

86 ¶ Lo tercero, por las prouãças hechas por el Acuerdo de la Chancilleria de la Ciudad de Lima, para que el Marques dõ Diego, casa 15. Virrey que entonces era del Pirû, pudiesse dar al dicho don Luys Fernandez de Cordoua, casa 20. la vara de Alguazil mayor de la dicha Audiencia, en que le verificã y prueuã ser tal hijo legitimo del dicho don Francisco, casa 19. y como tal con efecto se le diô la dicha vara de Alguazil mayor, y como tal la vsô y exerciò muchos años.

87 ¶ Lo quarto, por la causa que el Marques de Mancera, siendo Virrey del dicho Reyno, le hizo al dicho don Luys sobre ciertas cortesias que pretendia le hiziessen los Fiscales de la Audiencia, a que saliô don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 19. su padre, defendiendo al dicho don Luys, como a su hijo legitimo.

88 ¶ Lo quinto, por el testamento del dicho don Frãcisco Fernandez de Cordoua, otorgado en la Ciudad de Lima en veynte y vno de Nouiembre de 645. en que confiessa tener por su hijo legitimo al dicho don Luys Fernandez de Cordoua, casa 20.

89 ¶ Lo sexto, por los informes que el Acuerdo de la Chancilleria de la Ciudad de los Reyes, hizo a su Magestad por el dicho don Luys Fernandez de Cordoua, casa 20. en los años de 28. y 52. para que su Magestad le hiziesse las mercedes condignas a sus servicios, y a los de don Francisco Fernãdez de Cordoua, casa 19. su padre, y de don Luys Fernãdez de Cordoua, casa 12 su abuelo, haziendo indiuidual mencion de los dichos padre y abuelo del dicho don Luys. Y bastara el poder otorgado por la dicha doña Maria de Santillan a el dicho dõ Luys Fernãdez de Cordoua su hijo, para que en su nombre suplique a su Magestad por facultad para poder vender los bienes del mayorazgo que possee en aquellas Prouincias, y subrogar su valor en otros bienes en España, que està presentado en este pleyto.

90 ¶ Demas de los instrumẽtos referidos ay otros muchos que corroboran y afiançan la dicha ascendencia, no solo para con el dicho don Luys Fernãndez de Cordoua, casa 20. sino para con los grados antecedentes hasta don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. y dealli en adelante, con que no ay duda, ni la puede auer en la dicha ascendencia.

91 ¶ Y con mayor razon, atendiendo a que asisten al dicho don Luys Fernandez de Cordoua, casa 20. muchas conjecturas y presumpciones que coadjuuan las dichas prouanças y instrumentos. Prima, el auerse tratado y comunicado el dicho dõ Luys Fernandez de Cordoua, y don Francisco su padre, por

deudos

 37

deudos y parientes de dõ Diego Fernandez de Cordoua, casa 15. Marques que fue de Guadalcazar, y en esta conformidad lo reconocen los Acuerdos referidos supra cum. y assi mismo lo confiessa don Luys Fernandez de Cordoua, Arçobispo que fue de Seuilla, cuyo requisito se pondera por vno de los principales del capitulo *licet ex quadã* referido, ibi: *Pro consanguineis se habere*, y lo q̃ notã los Doctores, Bart. *in l. vbicumq; §. interdum. ff. de vent. in possess. mit. & in l. cum fine, ff. de Carbonian. edict.* Salicet. *in l. non epistolis, num. vltimo, C. de probat.* vbi Castrẽs. *num. 3* Decius *cons. 595. num. 4.* Alexand. *cons. 181. nu. 8. lib. 7.* Natta *cons. 59. num. 15. vol. 1.* Bursat. *cons. 98. num. 3. lib. 1.* Mandel. Albens. *cons. 85. num. 25. lib. 1.* Fab. de Anania *cons. 16. lib. 2. n. 29. & cons. 88. n. 16.* Fulbio Pacian. *de probat. lib. 2. cap. 6. à num. 20.* Peregrin. *de fideicomis. art. 43. n. 68. vers. Sed contra;* Garcia *de nobilitat. glos. 20. n. 7.* Gratian. *cap. 491. num. fin.*

92 ¶ Y aunque solo resulte quasi possession consanguinitatis ex tractatu, & nominatione, Pacian. *de probat. lib. 2. cap. 12. num. 16.* Petra *de fideicomis. quæst. 11. num. 289.* esta sola es bastante, segun la mas verdadera opinion, para obtener etiam in petitorio, vt tradunt Decio *in cap. per tuas de probat. nu. 9. & cons. 54. in fin.* Gozadin. *cons. 13. num. 34.* Corneus *cons. 1. num. 22. vol. 3.* Mandel. Albens. *cons. 83. num. 22.* Menoch *de arbitrar. casu 89. num. 71.* Couarr. *in 4. decretal. 2. part. cap. 8. num. 6.* Bursat. *cons. 98. num. 8. vol. 1.* ibi: *Quarto dico, quod stante probatione, similis dictæ, quasi possessionis, nõ solum actor, vel reus, se in ista quasi possessione fundans obtinẽt in possessorio iudicio, verumetiam in petitorio, vel in vtriq; coniunctis.*

93 ¶ La segunda, el auer nombrado los ascendientes con distincion de grados por verdaderos matrimonios, *dict. cap. licet ex quadam*, ibi: *Singulos gradus clara computatione distinguant*, Abb. *cap. tua nobis, de consanguinitat.* Mascard. *dict. cõcl. 410. num. 8.* Pacian. *de probat. cap. 12. num. 44.* Alciat. *regul. 1. præsumpt. 8 num. 9.* Zeuall. *quæst. 769. num. 48.* Peregrin *de fideicommis. art. 43. num. 63.* vbi eius Additionator. Censal.

94 ¶ Tertia, porque assi confessô el dicho parentesco don Francisco Antonio Fernandez de Cordoua, casa 16. vltimo Marques que fue de Guadalcazar, en la carta de pago que diô en 4. de Febrero de 1650. a Fernando Lopez de Bolaños de 10U126. reales de plata q̃ le embiò el dicho dõ Luys Fernãdez de Codoua, casa 20. su primo, cuya cõfessiõ estãdo como està adminiculada de todas las prouanças, instrumentos, y escrituras referidas, haze fee, etiam en perjuyzio de los sucessores siguiẽtes, Esforcia *de fideicõmis. quæst. 44. n. 124.* Peregr. *de fideicomis. art. 42. n. 83.* Mieres *4. p. quæst. 14. n. 12. in 3. edit.* Noguer. *alleg. 24. n. 146.*

Y lo

95 ¶ Y lo que mas corrobora la dicha confession es, la carta que doña Luysa Bazân, muger que fue del vltimo Marques de Guadalcazar, remitiô al dicho don Luys Fernandez de Cordoua, que litiga, al Reyno del Pirù, dandole cuenta y auiso de la muerte del vltimo Marques su marido, de donde infiero dos cosas. La primera, que el auer dado la dicha noticia fue, por reconocer el deudo y parentesco que el dicho don Luys tenia con el dicho Marques su marido.

96 ¶ La segunda, que como instruyda de quien era el verdadero sucessor del dicho Estado, auiẽdo cõsultado las clausulas de su fundaciõ, por reconocer se hallaua cõ dos hijas, tuuo por verdadero sucessor del dicho Estado al dicho don Luys, por ser en quien assisten las calidades de la dicha fundacion, y a mi ver no puede tener otro motiuo la dicha carta.

97 ¶ Tùm, porque reconociendo el dicho deudo, y parentesco el dicho dõ Diego Fernandez de Cordoua, casa 15. auiẽdole dedicado Alonso Lopez de Haro el arbol desta ascendencia, en que dà por padre, y abuelo, y visabuelo, los mismos que don Luys Fernandez de Cordoua tiene alegados, como ascendencia del dicho don Luys, le diò vna copia del dicho arbol, que es la q̃ oy tiene en su poder, y la espada Morisca, que como queda dicho num. 23. agregô a el dicho mayorazgo la dicha doña Ysabel de Carvajal, que jũto a el recazo della tiene vna inscripcion, q̃ dize: *Soy del señor de Guadalcaçar.* Esto estando de partida para España, adonde deseaua traerle con el cariño de deudo tan cercano, y que faltãdole hijos varones le auia de suceder en el dicho Estado, la qual para oy en poder del dicho don Luys Fernandez de Cordoua, que litiga.

98 ¶ Tùm, porque cõ esto concurre el reconocimiento que el dicho don Diego Fernandez de Cordoua, casa 15. hizo del parentesco del dicho don Luys Fernandez de Cordoua, q̃ litiga, valiendose de las informaciones que la Chancilleria hizo para poderlo nombrar en oficios, por no contrauenir a las ordenes que de su Magestad lleuaua, para que no nombrasse en ellos a deudos suyos.

99 ¶ Quarta, por el apellido de Fernandez de Cordoua, que se halla en el dicho don Luys, casa 20. el qual concurre, no solo en el padre, casa 19. sino tambien en el abuelo, casa 12. y el visabuelo, casa 10. y en todos los demas, hasta el fundador del dicho Estado, cuya idẽtidad de apellidos manifiesta ser todos de vna familia misma, *l. vxorem 29. ff. de manumiss. testam.* ibi: *Nomine patris vocatus, l. cum precum 9. C. de liberal. caus.* ibi: *Nomini cognomen, liberi tãtum nuncupantur adiecerit, l. 23. tit. 2. part. 3.* ibi: *Porque siempre los omes el nome del padre ponen primera-*

meramente delante, tradunt Barboſ. *1. part. Rubr. ff. ſolut matr. nam. 23.* Monte de Cueua *deciſ. 63. nu. 17.* Cephal. *conſ. 90. n. 16.* ibi: *Quod autem agere volẽtes ſint de illis agnatis, quibus feu dum ipſum fuerit debolutum probatur quoniam vterque appellatur de Rocabruna ex idẽtitate nominis agnationis præſumen da eſt idẽtitas ſubſtantiæ, vt ſane eadem ſint cõſanguinitas, & agnatio, ſi enim ex nominis proprij identitate reſultat præſumptio, identitatis perſonæ, ea ratione puto in agnatione eſſe concludendũ,* ſequuntur Mieres *2. part. quæſt. 7. num. 85. & 86.* Lup. *de naturalib. & legit. coment. 2. §. 3. num. 31.* verſ. *Secundum.* Garc. *de nobilitat. gloſ. 18. num. 40.* Cabed. *deciſ. 37. num. 17. pat. 2.* Eſcobar *de puritat. quæſt. 16. §. 2. num. 28.*

100 ¶ Y con mayor razon, no ſiendo los nombres y apellidos de los ordinarios, ſi no antes muy poco vſados, iuxta gloſa *in l. hac conſultiſsima, C. de teſtamẽt.* verb. *inditia*, vbi Bald. Zin. & Canſtrenſ. Bart. *in l. demõſtratio falſa, n. 16.* verſ. *Item ille, ff. de condit. & demõſtrat.* Pacian. *de probat. cap. 15. n. 50.* Tuſch. *concluſ. 3. num. 28.* verbo, *identitas*, *& concluſ 368. num. 15.* verſ. *Pluralitas*, Maſcard. *concluſ. 1174. nu. 26.* Farin. *2. part. fragment.* verbo, *identitas*, *num. 14.* Surd. *conſ. 378. à num. 3. cum ſequentibus.* Y que ſiempre ha vſado del eſcudo y armas de la familia.

101 ¶ Sexta, porque no es de preſumir de dõ Luys Fernandez de Cordoua, ſiendo por ſu ſangre tan realçado, de quien cõ vna palabra ſe dize lo antiguo de ſu proſapia, vt cũ Tertulian. *Loquar vetuſtate nobili, nobilitate felix, quid hoc nobilius?* auia de querer introduzirſe por pariẽte de los Marqueſes que han ſido de Guadalcazar, exponiendoſe al rieſgo que dello podia reſultar a la viſta de vna famila tan luſtroſa y dilatada como eſta, vt conſiderat Alexand. *conſ. 90. num. 22. lib. 6.* ibi: *Quia nominare me filium magni dibitis cum non eſſet, & ad finem prædictum eſſet delictum, & crimen, l. 1. C. de mutat. nomin. & nemo in dubio præſumitur velle delinquere*, Cephl. *conſ. 90. num. 24. lib. 1.* ibi. *Nõ enim eſt credẽdum, vt nemo appelletur de mea agnatione, ſi meus agnatus non ſit.* Mandel. Albenſ. *conſ. 93. num. 2. lib. 1.* Ioan. Maur. *de in integrum reſtitut. cap. 320. num. 2.*

102 ¶ Y mas quando en don Luys Fernandez de Cordoua, caſa 20. demas de ſu calidad, que por ſer de tanto luſtre, y antiguedad es a todos manifieſta, cõcurren los ſeruicios que a ſu Mageſtad han hecho Don Luys Fernandez de Cordoua ſu abuelo, que paſsò al Pirù con Diego de Carvajal ſu tio, Viſitador de la Audiencia de los Reyes, ſirviò el oficio de Alguazil mayor della; y fue

Aſcẽdiẽtes d dõ Luys Fern dez de Cordo ua q̃ litiga po las lineas fem ninas, y ſervi cios ſuyos, y d ſus padres y

os en las y fue mucho tiempo Corregidor de la Ciudad de Leon de Guanuco, y Gouernador de la Prouincia de Veragua, y Corregidor de la Ciudad de Guamãga, y siempre q̃ huuo ocasiõ de cosarios, acudiò a la defensa de aquella Prouincia con sus armas, cauallos, y criados, gastando mucho de su hazienda, y hizo otros muchos servicios hasta que muriò. Y don Francisco Fernandez de Cordoua su padre, sirviò asistiendo a las imbasiones de cosarios que en su tiempo entraron en el mar del Sur, y fue Visitador de siete Prouincias de desagrauios de Indios, como parece de su titulo, dado por el Marques Virrey su sobrino, en el año de 1623. Y el dicho dõ Luys Fernandez de Cordoua empeçò a servir a su Magestad en el año de 1624. asistiendo a el dicho Marques Virrey su primo, en el Puerto del Callao, quando el Olandes entrò en el cõ onze Naos de armada, y despues lo continuò en el puesto de Capitan de Infanteria Española de la Ciudad de los Reyes. Y el año de 626. fue nombrado por Alguazil mayor de aquella Chancilleria, y el de 627. por Capitan de los gentiles hombres lanças de la guarda de aquel Reyno. Y el año de 628. por Tiniente General de la Caualleria. Y en las Prouincias de Chile asistiò a lo que el Presidente dellas le ordenò del Real servicio, en particular en la entrada q̃ nuestro Exercito hizo a tierras del enemigo, quãdo fueron a poblar los Puertos y Ciudad de Valdiuia, asistiendo por su persona, armas, y criados a su costa, y sin sueldo, ni gages algunos, y por sus grandes partes de calidad, valor, y juyzio, el Presidente le nombrò de los primeros para los Consejos de Guerra. Y tambien sirviò en el Estado de Arauco, asistiendo a el Maesse de Cãpo General de aquel Reyno en todas las ocasiones de guerra que se ofrecieron, hasta que se le ordenò bolviesse a servir los puestos de Capitan de los gentiles hombres lanças, y Tiniente de General de la Caualleria de aquellas Prouincias. Y la dicha doña Maria de Santillan, madre del dicho don Luys, fue hija legitima y natural de don Pedro de Santillan, que sirviò a su Magestad en las dichas Prouincias mas de 34. años, y se hallò en apaciguar los Negros Simarrones, en el Vallano, y fue Alguazil mayor de la Audiẽcia de de los Reyes, y Capitan de Infanteria en aquella Ciudad, donde sustentò muchos soldados a su costa en ocasiones de cosarios, teniendolos a su mesa, asistiendo a los Virreyes a el despacho de las flotas, y otras cosas, como parece de la cedula de su Magestad de tres de Febrero de 1615. Fue dos vezes Alcalde ordinario de la ciudad de Lima, que en aquellas Prouincias es oficio muy honorifico. Tuuola vara de Alguazil mayor de la Inquisiciõ de Mexico, y la de la Audiẽcia de Lima, por merced de su Magestad

tad de diez y ocho de Abril de 1578. Y fue vezino y Feudatario de la Ciudad de Lima, por merced de su Magestad, en cedula de treze de Setiembre de 1578. Y fue casado de ligitimo matrimonio con doña Mencia de Cepeda Villa-Roel, en quien huuo la dicha doña Maria de Santillan, como parece de su testamento otorgado en el Pirù a quatro de Iulio de 1613. Y el dicho don Pedro de Santillan fue hijo legitimo y natural del Doctor Gomez de Santillan Oydor de la Audiencia de Mexico, Presidente de la Contratacion de Seuilla, del Cõsejo de Indias, dõde muriò, dexando general aprouacion de sus muchos servicios, y de los del dicho don Pedro de Santillan, y don Luys de Santillan, Oydor de Valladolid, Consultor de aquella Inquisicion, y despues del Consejo de Hazienda, electo Obispo de Ciudad-Rodrigo, y don Rodrigo de Santillan, Oydor de Granada; sus hijos, cuyos descendientes, que son muchos, han servido a las Magestades Catolicas, imitando a sus progenitores, por lo qual, y su mucha y antigua nobleza, se hallan justamente premiados cõ los Abitos de todas quatro Ordenes Militares, y el de san Iuan de Iusticia. Y la dicha doña Mencia de Cepeda Villa-Roel fue hija legitima y natural del Capitan Hernan Gonçalez de la Torre, y de doña Iuana de Cepeda y Villa-Roel su muger, aquel valeroso, y Catolicissimo Heroe, tan repetido, y nunca acabado de celebrar por el Padre Maestro fray Antonio de Calancha, en su Coronica de la fundacion de la Religion Agustina, en la ciudad de Lima, en los capitulos 17.n.8.lib. 1. y cap. 21. 31. y 40. Fue Regidor de la Ciudad de los Reyes, y de los primeros pobladores de aquellas Prouincias, donde hizo muy grandes y notables servicios, gastando en su pacificacion mas de 100U. pesos Sirviò a el Sãto Tribunal de la Inquisicion de Lima, como su Familiar de los primeros della, y fue vezino y feudatario de la dicha ciudad, y como a tal se le pagò el feudo del repartimiento de Piscas, y Pacaraos, de la Prouincia de Cantay, y Pachacamâ, por merced de su Magestad, del año de 1537. cuyo valor, lealtad, y servicios que hizo a las Diuina, y Humana Magestades, en aquellas Prouincias, acreditaron los muchos, y subidos quilates de su nobilissima sangre, y ser rama feliz de la nobilissima casa y solar de la Torre, sita en el lugar de Liarganes, merindad de Transmiera, de quien han salido tan valerosos Caualleros, y grandes soldados, que para referirlos con sus servicios, quedarà siempre corto el mas auisado escritor Fue doña Catalina Marroqui de Monte-Hermoso, abuela paterna del dicho don Luys Fernandez de Cordoua, muger de don Luys, el de la casa 12. hija legitima y natural de Sancho Ortiz

*M*arroqui de *M*onte-Hermoſo, y de doña *M*aria de Ceſpedes, naturales de Vibieſca, Valle de *S*aucedo. Y el dicho *S*ancho Ortiz fue tercero nieto de *S*ancho Ortiz el Alaues, ſeñor de *M*arroqui, y de *M*onte-Hermoſo, en cuya caſa ſe han incorporado muchas de Titulos, y Grandes, como la del Conde de Villa-Mediana, y otras. Y la dicha doña Catalina *M*arroqui paſsò a el Pirù con ſu tio el Licenciado Diego *M*uñetones *M*arroqui, del Abito de Calatraua, de los Conſejos de Indias, y *S*upremo de Caſtilla, y la casò con el dicho don Luys de Cordoua, de la caſa 12. quando fue a aquellas Prouincias a la perpetuacion del gouierno del Pirû, y fue natural de *S*omoſterre, en el Valle de *S*aucedo en Breuieſca, cuya nobleza y ſervicios continuados que han hecho los deſtas familias a la Corona Real, en ambos mundos, ſon tantos, y tan grandes que neceſsitan de mas extendido volumen.

103 ¶ Con cuyos ſervicios juſtamente don Luys pudiera pretender (independientemente del dicho parenteſco) que ſu Mageſtad le hiziera merced del titulo de Marques, ſeñalandole tierras de que lo fueſſe, pues con ellos tiene grangeado el medio por donde todos lo han conſeguido, y por donde ſu Mageſtad, vſando de ſu liberalidad, las ha dado, vt manifeſte apparēt, *ex l. 51. tit. 18. part. 3.* ibi: *Formoſa gracia es la q̃ el Rey faze por merecimiēto de ſervicio que aya alguno fecho.* Et ibi: *Aſsi como ſi caſa al Rey, ò a alguno de ſus fijos, ò acorrieſſe a el Rey, ò a el Reyno en tiempo de guerra, ò en otra ocaſion que lo huuieſſe meneſter.*

104 ¶ Y và ſeñalando lo que ſe le dà, ibi: *Dandole poder ſobre algunas tierras, ò dandole algun lugar en ſu Corte de que huuieſſe honra, è pro.*

105 ¶ Y de aqui procediò el titulo del Marques, por las Prouincias y Ciudades q̃ algunos Caualleros ſe les entregauā para que las defendieſſen en paz, ò en guerra, como bien claramēte lo dixo la *l. de Partid. 11. tit. 1. n. 2.* ibi: *Marques tanto quiere dezir como ſeñor de alguna gran tierra.*

106 ¶ Y ſi eſta merced tuuo principio en el tiēpo del ſeñor Rey D. Enriq̃ el Segũdo, atēdiēdo a los ſervicios de cada vno, como concluye Gudiel en los Girones *cap. 2.* Marian. *lib. 17. cap. 7.* no fuera coſa para marauillar el que don Luys conſiguiera ſemejante merced, teniendo como tiene ſervicios tales, y que puede ſer que muchas caſas que oy ſe hallan muy grandes no empeçaſſen con ſemejantes principios.

107 ¶ Y ſi Duque ſe deribò de ſer Caudillo y Capitan por merced de ſu *M*ageſtad, como dixo la *l. 11. tit. 1. part. 2. Duque tāto quiere dezir como caudillo, guiador de hueſte, q̃ tomò eſte oficio*

oficio antiguamente de mano del Emperador, è por este oficio que era mucho honrado, heredaron los Emperadores a los que las tenian de grandes tierras, que son aora llamados Ducados, que estos vemos que se hallan en don Luys tan comulados, tan antiguos, y con tanta aprouacion acreditados, empleandose en derramar su sangre, y gastar su hazienda contra infieles; y naufragando en el gouierno militar y politico en servicio de ambas Magestades Diuina y Humana.

108 ¶ Pues como es de presumir, ni imaginar auia de querer aplicarse a si deudo que no le tocaua, y mas quando no necessita de la renta del dicho Estado para tener el lustre y ostentacion que a su calidad corresponde?

109 ¶ Ni tampoco es de creer, que si no fuera cierta su parentela auian los testigos con juramento de afirmar lo que dizen vieron en sus tiempos, y oyeron a los passados a los Autores que nombran, vt considerat Menoch. *de arbitrar. casu 475 nu. 7.* ibi: *Præsumendum non esse, quod testis dicat se audiuisse, quando non audiuit cum nemo præsumatur immemor salutis æternæ.*

110 ¶ Especialmente en personas de la calida, que son los que han depuesto, exclusiua de qualquiera sospecha de delito, Rolando à Vall. *cons. 40. num. 6. lib. 2.* Tiber. Decian. *cons. 2. num. 83. in fin. lib. 2.* Cephal. *cons. 320. num. 31.* Bexio *cons. 52. nu. 8. lib. 1.* Bertazol. *cons. 40. nu. 76.* Menoch. *lib. 3. præsumpt. 122. num. 99.* Farin. *1. cons. 164. part. 2. num. 12. & de falsitate, quæst. 161. num. 172.*

111 ¶ Y mas siendo vn numero tan grande de testigos el que tiene por su parte don Luys Fernandez de Cordoua, sin los que presentò para la misma filiacion don Antonio Fernandez de Cordoua, casa 11.

112 ¶ Et ita, no solo no parece possible que la diligẽcia tuuiera lugar a reduzir lo que depusiessen contra verdad, pero antes por ser tantos le està excluyendo; sicut in falsitate committenda considerant Bald. *in dict. l. hac consultissima, C. qui testament. facere pos. in princip.* Aym. Crauet. *cons. 35. num. 19.* Bex. *cons. 78. num. 21.* Surd. *cons. 132. nu. 20.* Farinac. *cons. 164. part. 1.* ibi *Quarto succedit, quod si falsitas, hæc commissa fuisset (prout non fuit) vtique in ea committenda fuerunt quatuor personæ, quod quam inverosimile, sit subornare tres homines ad falsitatem committendam: optime Illustrissimi Domini mei Cardinales iudicabunt, & proptereà eam, non esse commissam omnino præsumendum est.*

113 ¶ Ex quibus omnibus iam satis clare obstensum est, que pues fauorece a esta parte tantos instrumentos que justifican la ascendencia que tiene alegada, y que esto està coadjuua-

do de vna prouança sin variedad, ni encuentro, como se requiere, *cap. de parentela 35. quæst. 6.* Bald. *in l. conventicula, num. 8. C. de Episcop. & Cler.* Afflictis *decis. 279. nu. 2.* Dom. Valenç. Velazq. *cons. 93. num. 139.* Garc. *de nobilit. glos. 18. num. 13.*

114 ¶ Y de numero tan exuberante de testigos, siendo assi, que bastauan diez para constituyr notoriedad y fama publica, *glos. ordinaria, in cap. 1. de testib.* Felin. *cap. cum oportet, num. 6. de accusat.* Caualcan. *decis. 1. part. 2. nu. 39.* ibi: *Quod probatur per decem testes, id præsumitur notorium, & publicum, quod quidem est in practica notatu dignum*, Farinacio *in prax. quæst. 47. num. 267.* Gutierr. *lib. 3. pract. quæst. 26. num. 133.*

115 ¶ Mascard. *conclus. 749. num. 21.* ibi: *Primo limita principalem ampliationem procedere, si magnus, sit numerus testum, veluti decem secundum Felin. & Bald. vel septem, qui numerus dicitur magnus, vt nũcupatim dicit, Abb. cons. 72. num. 5. nam tunc ex huiusmodi multitudine testum res dicitur notoria, vnde tunc, non est necesse dicere, ex quibus personis audiuere.*

116 ¶ Y que contra la dicha prouança no se ha verificado cosa alguna, por las partes contrarias, nihil dubiũ, el auerse de determinar por firme y concluyente, y juzgarse precisamẽte por ella, *cap. tertio loco de probat.* ibi: *Sed quoniam contra hoc nihil pars adversa probauit respondemus secundum assertionem, testium tantummodo iudicamus, glos. in cap. 1.* verbo, *contra, de re iudicat. lib. 6.* argument. *l. illicitas, §. veritas, ff. de offic. Præsi. cap. iudicantem 30. quæst. 5. cap. 1. de offic. ordin.* Mascard. *de probat. quæst. 1. num. 21.*

117 ¶ Tum denique, aun quando la parte contraria tuuiera alguna prouãça, miẽtras no fuere mas superior q̃ la de don Luys Fernandez de Cordoua, siendo como es esta bastante para obtener, ex tot iam consideratis, no le puede hazer competençia la contraria, antes ha de quedar desvanecida, *l. ob carmen, §. fin. ff. de testibus, cap. in nostra, eod. tit.* vbi Abb. *in principio,* vers. *Nota vlterius,* ibi: *Item ex prædictis, & ex textu colligo vnam notabilem limitationem, ad illud dictum vulgare dubia probatio non releuat, procedit enim quando probatio est dubia in se, & ex facto suo, secus autẽ si obscuraretur ex probatione exceptionis aduersarij.* Et inferius, ibi: *Tamen hoc non sufficit ad tollendam probationem perfectam Monasterij, quia vt dixit ipsa in se erat perfecta, licet aliquatenus offuscata per probationem rei.*

118 ¶ Viendose convencida la parte contraria, de que la ascendencia del dicho don Luys està notoriamente ajustada, dize dos cosas. La primera, que no posseyò don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 10. el mayorazgo y Estado sobre que se

litiga

litiga, y esto está desvanecido con tantas prouanças, ê instrumẽ-
tos como los que quedan ponderados supra num.

119 ¶ La segunda, que don Luys Fernandez de Cordoua su padre, y abuelo, no son legitimos, si no espurios (cosa biẽ indigna de su calidad, pues por verse destituida de defensa, se precipita cõ vn absurdo tan tremendo.) A lo qual se responde con los instrumentos y prouanças que quedan ponderadas, por las quales con euidencia se ha mostrado la legitima descendencia de los dichos grados por medio de matrimonios, que es a lo que se deue estar, *cap. pervenit, qui filij sint legit.* Menoch. *de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 54. num. 20. cum sqq.* Bald. *cons. 437. volum. 5.* Menoch. *de arbritrar. cas. 89. num. 26.* Ric. *in prax. decis. 256.* Ioan. Bapt. Coquin. in decis. Rotæ Rom. congesta per Ludouicum Gomezium *decis. 7. num. 1.* Fontanel. *de pact. tom. 2. claus. 6. glos. 2. part. 4. num. 16.*

120 ¶ Lo segundo, que la presumpcion en derecho tiene en su fauor el dicho don Luys, para que se entienda no le toca la dicha espuriedad, si no antes la calidad de legitimo. Autor de esta sentencia fue Bald. *cons. 448. num. 4. lib. 1.* ibi: *Tertio quæritur pone, quod est dubium vtrum aliquis naturalis, vel spurius; quia aliqui dicunt, quod mater habebat alium virum alij dicũt contrarium votum in dubio iste posit hæres institui, de cuius statu est incertum? Respondeo, sic quia præsumitur capax.* Lo mismo dixo en el *cons. 213. in fine, lib. 2.* y le siguen Aymon Crauet. *cons. 166. num. 1.* Dom. Couarr. *in 4. decretal. part. 2. cap. 8. §. 3. num. 1.* Alciat. *cons. 58. num. 12. & 13. & cons. 158. à num. 3. lib. 9.* Ruin. *cons. 109. num. 38. volum. 3.* Garc. *de expens. cap. 3. num. 21.* vers. *Hæc de iure;* Menoch. *de arbitrar. lib. 2. casu 194. num. 32.* Manc. *de coniectur. lib. 4. tit. 3. in fin. num. 31. & lib. 6. tit. 11. num. 35.* Iul. Clar. *in prax. §. fornicatio, nu. 4.* vers. *Et in primis,* Cephal. *cons. 48. num. 11. lib. 1.* Beroi. *cons. 19. nu. 16. & 18. per totum, vol. 2.* Iacob. Berret. *cons. 118. num. 9. & seq.* Riminald. *cons. 108. lib. 2.* Surd. *de aliment. tit. 1. quæst. 10. num. 36. & cons. 550. num. 2. lib. 2.* Dom. Francis. Hier. de Leon *decis. Valent. 81. num. 4. & 9. & per totam;* Feb. *decis. 68. num. 10.* Gratian. *discept. tom. 5. cap. 958. nu. 24.* Paleot. *cons. 72. nu. 42.* Simon de Præt. *de interpretat. vltimar. volunt. lib. 3. interpret. 1. dubitat. 3. solut. 1.* Petra *de fideicommis. quæst. 11. num. 468.* Ioseph. Ludou. *decis. 18. num. 24.* Merla *de legitima, lib. 1. tit 2. quæst. 5. num. 41.*

121 ¶ Y la razon es, porque en duda no se ha de presumir acto ilicito, si no lo mas honesto, Bald. *in l. filium, ff. de his qui sunt sui vel alien. iur. cap. lator. qui filij sint legit.* Menoch. *dict. lib. 6. præsumpt. 54. num. 22.*

122 ¶ Y quien pretende lo controrio lo deue verificar, *ex dict. cap. lator qui filij sint legitim.* Y esto no se ha hecho por la parte contraria, ni le es possible el justificarlo, porque en los terminos presentes estamos fuera de la duda que ordinariamẽte entre los Doctores se mueue, scilicet, anqit spurius, vel ligitimus præsumatur, y esta se mueue quando no consta de los matrimonios de quien dudan la legitimidad, y en esto está la presumpcion de parte de quien pretende que lo es legitimo, vt remanet probatum supra. Pero en el caso presente tenemos verificados plenissimamente los matrimonios de todos los dichos grados hasta el visabuelo, y hasta el fundador del dicho Estado, mencionando en los testamentos de los susodichos, desde el abuelo, tener por hijo al padre de don Luys, y el dicho su padre en su testamento declara su matrimonio, y al dicho don Luys por su hijo. y en terminos de que llamando el padre en algun testamento, ò en otro qualquiera publico instrumento hijo alguno, que se entienda legitimo, lo prueua el texto in Autth. *vt liceat matris, & auiæ, §. hoc autem collat. 8. Auth. si quis, C. de naturali. liber.* Dom. Couarr. *in quart. 2. part. cap. 8. §. 7. nu. 1.* Steph. Grat. *cap. 754. num. 52.* hablando en nominacion hecha en instrumento dotales, ibi: *Vbi liberi nati ex muliere libera, cum qua nuptiæ poterant esse, si à patre fuerint nominati filij non adiecto, hac verbo nanaturales, officium legitimi, & matrimonium demostratur intercessisse inter patrem talia verba proferentem, & mulierem ex qua nati sunt, ita vt si pater vni ex filijs eadem verba dixerit prosit omnibus qui ex tali matre orti sunt, vnde multomagis in casu nostro, in quo Fabius pater vocauit in pluribus instrumentis, & præsertim dotalibus Hortertam, non simpliciter filiam, sed filiam legitimam, & naturalem.*

123 ¶ Cuyas doctrinas se ajustan indiuidualmente a las palabras de los dichos instrumentos, pues en ellos no solo se menciona al ser hijos los susodichos, si no que se les añade la calidad de que son legitimos, mencionando las madres.

124 ¶ De que resulta correr con justificacion notoria la descendencia del dicho don Luys desde el fundador de dicho Estado hasta su persona misma, y en especial, que es hijo legitimo de don Francisco Fernandez de Cordoua, casa 19. nieto de don Luys Fernandez de Cordoua, casa 12. visnieto de don Frãcisco Fernandez de Cordoua y Benauides, y doña Ysabel de Caruajal su muger, casa 10.

SEGVN-

EN ESTE SE FVNDA LA IVSTICIA principal de don Luys Fernandez de Cordoua, para cuyo conocimiento son precisas las clausulas del mayorazgo, y Estado, sobre que se litiga, el qual fundò Lope Gutierrez de Cordoua Cauallero de la Banda por su testamento, y a su sucession llamò en primer lugar a su hijo Martin Alfonso, cuyas clausulas son las siguientes.

1 Y con tal condicion fago estas dichas mandas, que despues que el dicho Martin Alfonso, finare, y falleciere, que aya los dichos bienes su hijo del dicho Martin Alfonso el mayor, que sea legitimo, y varon, y no legitimado: y si por auentura el dicho mi hijo legitimo mayor falleciere sin auer hijo legitimo, y no legitimado, heredero varon mayor, mando que aya estos dichos mis bienes de las dichas mandas de suso contenidas, el otro su hermano siguiente, hijo del dicho Martin Alfonso, todauia que lo aya el hijo varon mayor que sea legitimo, y no legitimado, como dicho es: e que si el hijo varõ mayor del dicho Martin Alfonso mi hijo fuere Clerigo, ò de Orden Sacro, ò de Religion, que no aya las dichas mandas el mayor, e que todauia ayan estas mandas, e ayan los bienes de ellas los de la linea derecha del dicho Martin Alfonso mi hijo mientras huuiere hijos legitimos varones de el, y de los sus descendientes, el mayor por la via, e manera, e con las condiciones sobredichas.

2 E si por auentura falleciere el dicho Martin Alfonso sin auer, e tener hijos varones legitimos del, e de sus descendientes por la linea derecha, como dicho es, mando q̃ aya, e herede los bienes de estas dichas mandas que yo hago al dicho Martin Alfonso, Garci Fernandez mi hijo, su hermano, en la manera, e con las condiciones sobredichas: e falleciendo el dicho Garci Fernandez mi hijo, mando que aya las dichas mandas su hijo varon mayor legitimo, y no legitimado, como dicho es, e con las condiciones sobredichas.

3 E falleciendo los dichos hijos varones del dicho Garci Fernandez, e sus descendientes por linea derecha, sin auer los dichos hijos legitimos varones, que sean sus herederos, mandò que tornen estas dichas mandas que yo aqui hago como dicho es a Alfonso Fernandez mi hijo, e despues del, a su hijo varon mayor legitimo, e no legitimado, como dicho es, en la manera, y con las condiciones sobredichas.

4 *E si por auentura falleciere el dicho Alfonso Fernandez mi hijo sin auer los tales hijos legitimos varones en la manera que dicho es, mando que tornen estos dichos bienes de estas dichas mãdas, y los aya Maria Alfonso mi hija, con tal condicion, que traiga su marido las mis armas derechas, assi como las yo traygo, e despues de ella, que lo herede su hijo varon mayor con la condicion sobredicha, que trayga las mis armas derechas: e si por auentura falleciere el dicho su hijo varon mayor sin auer hijo legitimo varon, y no legitimado, mando que lo aya el otro suhermano, hijo de la dicha Maria Alfonso mi hija, que sea varon, el mayor, con las condiciones sobredichas.*

5 *E si por auentura fallecieren todos los fijos de la dicha Maria Alfouso, y sus descendientes sin dexar hijos varones legitimos, e no legitimados como dicho es, mando que lo ayan, e tornen estas dichas mandas, e los bienes sobredichos a su hija del dicho Martin Alfonso mi hijo mayor, e que despues de ella que lo aya su hijo varon mayor, si lo huuiere, e si por aventura falleciere sin auer hijos varones, mando que lo ayan las otras sus hermanas, todavia la mayor de grado en grado hasta la menor, en tal manera, que esta manda de bienes que yo assi hago de todas estas sobredichas heredades, que nunca sean partidas, ni se puedan parti, ni vender, ni enagenar, sino que todauia sean juntas todas las dichas heredades como dicho es, e que lo aya vno en pos de otro, segun las condiciones sobredichas.*

6 *E falleciẽdo todos estos fijos, e fijas, e nietos, e nietas, e sus descẽdientes de la linea derecha del dicho Martin Alfonso, lo q̃ Dios no quiera, mando que lo aya, lleue, y herede la hija mayor del dicho Garci Fernãdez, y falleciẽdo la dicha hija mayor del dicho Garci Fernandez, sin auer hijos legitimos, mando que los ayã las otras sus hermanas, todauia que lo aya y herede la mayor, segun, e con las condiciones sobredichas.*

7 *E falleciendo los dichos hijos, e hijas, e nietos, e nietas del dicho Garci Fernandez de su linea derecha (que Dios no quiera) mando que lo aya y herede la hija mayor del dicho Garci Fernãdez mi hijo, e falleciendo la su hija mayor sin aver hijo legitimo mãdo que lo ayan las otras sus hijas, toda via, e que lo aya, y herede la mayor segun las condiciones suso dichas.*

8 *E falleciendo los dichos hijos; e hijas; e nietos, e nietas del dicho Alfonso Fernãdez, de su linea derecha (lo que Dios no quiera) mando que lo aya y herede la hija mayor de la dicha Maria*

Alfon-

Alfonso mi hija è si falleciere la su hija mayor sin auer hijos legitimos y herederos, mando, que lo ayan las otras sus hijas, assi de grado en grado, toda via la mayor hasta la menor.

9 E si por auentura fallecieren sus hijos, è hijas, è nietos, è nietas de la dicha Maria Alfonso mi hija, de su linea derecha (lo que Dios no quiera) y acaeciere q̃ de todos mis hijos è mis nietos, è de los mis descendientes de la linea derecha de mi, è de Ynes Garcia mi muger no ouiere hijo, ni hija, ni otro descendiente de la mi linea derecha, como dicho es: mando, que herede estas dichas mãdas Diego Alfonso mi sobrino, hijo de Diego Alfonso mi hermano.

10 Y si el dicho Diego Alfonso falleciere sin auer hijo legitimo que sea varõ mayor, y no legitimado, q̃ aya y herede los bienes delas dichas mãdas Aldonça Lopez, mi sobrina, hermana del dicho Diego Alfonso, y despues de la muerte de ella que lo aya su hijo della varon mayor.

11 E si el tal hijo falleciere sin auer hijo varon legitimo, y no legitimado, que aya estos dichos bienes destas dichas mandas Diego Gutierrez de los Rios, mi sobrino, hijo de Diego Gutierrez, y de Ynes Alfonso, mi hermana, y despues de la muerte dèl, que lo aya su hijo legitimo varon mayor, è que no sea legitimado.

12 E que si el dicho Diego Gutierrez muriere sin dexar el tal hijo legitimo varon, como dicho es, que aya y herede los dichos bienes Iuana Garcia, mi sobrina, su hermana, y despues della sus descendientes, segun las condiciones sobre dichas.

13 E falleciendo todos estos que dichos son en la manera què dicha es, què ayan los dichos bienes de las dichas mandas el mi pariente mas propinquo de mi linage, y en tal manera, y con tal condicion, que qualquier a hombre de mi linage que ouiere y heredare los bienes destas dichas mandas, q̃ trayga las dichas mis armas derechas assi como las yo traygo, è los q̃ del descendieren, è q̃ si muger fuere la que huuiere de auer y heredar los dichos bienes por la via y forma sobredicha, y los q̃ de alli descendieren, ò otros qualesquier que los ouieren y heredaren, que el que con ellas casare trayga las dichas mis armas derechas, è si las no quisiere traer las personas sobre dichas, ò otros qualesquier dellos, mando, que no ayan bienes algunos destas dichas mandas, è que no los aya el, ni el que viniere despues de el, maguer despues quisiere traer las dichas mis armas: y mando, que estos dichos mis bienes de estas dichas mandas

mandas que yo assi hago que la non pueda auer, ni ganar, ni heredar hombre, ni muger que sea de Orden sacro, ni de Religion, en ninguna, ò alguna manera, como dicho es.

1 ¶ Suponese assimismo, que Martin Alonso, primero llamado, entrò a posseer este mayorazgo y Estado, y despues del ha ydo discurriendo la sucession por sus hijos y descendientes de varon en varon, hasta el Marques don Francisco Antonio Fernandez de Cordoua, casa 16. vltimo posseedor; de forma, que enel estado presente està la sucessiõ deste mayorazgo en la linea del primero llamado.

2 ¶ Esto supuesto, la controuersia deste articulo viene a estar entre don Luys Fernandez de Cordoua, varon agnato, con doña Ana Fernandez de Cordoua, hija del Marques don Francisco Antonio, vltimo posseedor, calidad que desvanece la justicia de la susodicha, y esfuerça notoriamente el derecho del dicho don Luys Fernandez de Cordoua.

3 ¶ En el primero Articulo queda justificada la ascendencia del dicho don Luys, y que es descendiente por linea recta de varon del dicho Martin Alonso, primero llamado, y viznieto de don Francisco Fernandez de Cordoua y Benauides, casa 10. y atendiendo a lo general de todas las dichas clausulas, como la ley nos lo enseña. *l. Mauia, C. de manumis. testam.* ibi: *Contexturam verborum totius scripturæ,* Mantic. *de coniect. lib. 6. tit. 13. num. 1.* Caualcan. *decis. 17. num. 2. & decis. 18. num. 96. part. 3.* Surd. *decis. 43. num. 14. & decis. 302. nu. 16. part. 1.* Y para que se perciba assi con la claridad que suele resultar de la diuision, por ser el medio mas eficaz para la facil inteligencia, vt ait Imperator *in §. sed non vsque in fin. Inst. de legat.* ibi: *Separatim prius delegatis, & postea de fideicommissis tractare, vt natura vtriusq; iuris cognita facile possint per mixtionẽ eorum erudite subtilioribus auribus accipere*, & vt inquit Paulo *in l. 1. ff. de dol. mal. & metus exceptione, in princip.* illic: *Quod illatius intelligi possit, hæc exceptio, &c.* vbi glos. verbo, *quod*, illic, *quod qualibet res diuisa melius intelligitur;* ni serà tampoco penosa la lectura, antes persuadirà a lo que dize la *golos. in proœmio institut. verb. easdem institutionis,* in hæc verba: *Nã partitio animum legentis insistat mentem intelligentis præparat memoriam artificiose reformat*, formarê en cada llamamiento su paragrapho.

Parra-

DE LO GENERAL DE LOS LLAMAMIENTOS de las dichas clausulas.

4 LA primera regla del derecho es, que la sucessión de los mayorazgos, sea legal de hijos, varones, y hẽbras, con prelacion del varon a la hẽbra, en la misma linea y grados, *l. 2. tit. 15. part. 2.* Molin. *lib. 1. cap. 3. num. 7.*

5 ¶ Pero esta regla se vence por otra mas superior, q̃ es, la voluntad absoluta del fundador, *Authent. de nupt. §. disponat, collat. 3.* ibi: *Disponat testator, & erit lex, l. verbis legis, ff. de verbor. significat. l. fin. C. de pact. convention.* porque donde ay disposicion propria, cessan las leyes, las prerrogatiuas de la linea, grado, sexo, y edad, y solo preualece el llamamiento del fundador, *salvo si otra cosa estuuiere dispuesta por el fundador*, dixo la ley 40. de Toro, y la ciuil, *propter gradus fideicommissi præscribimus, l. hæredes mei, §. fin. ff. ad Trebel. l. cum ita, §. in fideicommiss. ff. de legat. 2. succedant ij qui nominati sunt, l. in plurium, ff. de adquirend. hæred. cap. 1. de duobus fratribus in feudis*, & quæ ibi notant communiter DD.

6 ¶ Y considerada toda la dicha disposicion se hallarà con claridad ser irregular, contra lo regular del derecho, pues en ella, no solo en el primer llamamiento de el hijo mayor, y de todos los hijos y descendientes del, si no en los demas llamamientos de los otros sus hijos, entrò llamando a los varones de varon, sin hazer mencion ni caso de la hembra, repitiendolo tantas vezes como las personas llamadas, poniendole a cada vno las palabras, *en la forma dicha, y con las condiciones sobredichas*, con que supone, que en los llamamientos de varon en varon antecedentes constituyò regla de varones para la dicha sucession, y que esta se observasse y guardasse para con todos; y esto es lo que comprehenden las dichas palabras, *como dicho es, y con las dichas condiciones*, que es repetir lo que antecedentemẽte se dexaua dispuesto, *l. iubemus, C. ad Trebel. Authent. de hæredibus, & falcid. §. si vero nulla, eod. tit. l. ædiles aiunt, ff. de ædilit. edict.* Menoch. *cons. 106. num. 396. lib. 2.* Osasco *decis. 23. nu. 40.* Molin. *lib. 3. cap. 5. num. 65.* Mieres *2. part. quæst. 6. in fin.*

7 ¶ La primera consideracion de agnacion es, la que se infiere generalmente del contexto de los llamamientos de los

hijos varones del fundador, puesto cada vno en condicion, y llamado en caso de morir sin hijos varones el que le antecede, con que cerrô la puerta a qualquiera de sus descendientes que no fuesse por linea continuada de varones, cuyo animo claro de agnacion se induze. Lo primero, por el efecto que obra la repeticion de llamamientos de varones, vt animadvertunt Tiraquell. *de primogen quæst.13.num.6*. Menoch. *lib.4.præsumpt.91.num.5*. Mant. *lib.11.tit.15.num.3*. Peregrin. *art.26.num.5*. Surd. *cons.316.num.6.& 7. & cons.444.num.10*. Molin. *lib.3.cap.5.nu.25.& lib.1.cap.5.ex num.35*.

8 ¶ El segundo, por no auer hecho mencion de hembras en toda la multiplicacion de llamamientos de varones, Molina *lib.3.cap.5.num.25.& inferius num.29*. Los Adicionadores en el dicho lugar, auiendo tocado la dificultad, y propuesto los fundamentos de vna y otra parte dicto *num.29*. hæc verba protulerunt, ibi: *Nos vero priorem sententiam veriorem, ac practicabiliorem censemus, quia in hac multiplici masculorum vocatione, nulla alia ratio assimilari potest, quam agnationis, quæ tãquam vnica debet attendi*, Mantica *lib.2.tit.18.num.16*. Simon de Prætis *de interpretat. vltimar. volũtat. dubio 3. solut.11.n.65*.

9 ¶ Sin que a esto obste el estar llamadas hembras en la dicha disposicion, porque esto fue a falta de todos los descendientes varones de los tres hijos llamados, reconociendo entonces no podia conservar los bienes en su familia de otra forma si no era llamando a sus hijas, y en este caso el llamamiento de hẽbra no ay quien diga que excluya el intento de agnacion, quia nõ generalis, sed specialis agnatio dicitur in eis solummodo personis, seu gradibus contemplata in quibus masculi, ex masculis vocantur, Hondedeus *cons.8.num.58.volum.1. & cons.56.num.32.volum.2*. Surd. *cons.443.num.41. cum sequent. volum.4*. Peregrin. *de fideicommiss. art.25.num.26*.

10 ¶ Y la razõ es, porq̃ el llamamiẽto de hẽbras subsidiario para suplir la falta de agnatos, nihil detrahit cõsiderationi, quã ad cõservãdã agnationẽ habuit testator præsertim animadversa perpetuitate maioratus, quæ semper præ oculis habetur, Pedro Surdo *cons.316.volum.3.n.13*. vers. *Et quãuis, & n.14*. in illis verbis, ibi: *Et quamuis testator in defectum masculorum vocaberit fœminas, non tamen per hoc negari potest, quin suæ agnationi prospicere voluerit, quia donec stant masculi ex Alexandro filio, voluit eos succedere, & excludere fœminas, atque ita suã agnationem voluit in suis descendẽtibus conservare: cessante autem*

tem

tem sua linea masculina, tunc fœminas à se, & filijs descendentes prætulit fratribus. Bene verùm est, quod non prospexit ad vniuersam agnationem, sed solum ad suam lineam, & non est mirum, nec nouum, quod in vno casu statutum admittat fœminas, & in alijs agnationem consideret; vt optimè declarat Socin. iun. in cõs. 23. num. 35. volum. 1. Vbi fortius loquitur quando fœminæ fuerint in dispositione primo loco vocatæ, cum tamen in facto nostro sint exclusæ donec stabunt masculi, sed magis proprie, idem Socin. in cons. 158. num. 44. in secundo volum. Vbi dicit, quod etsi testator fœminas admittat deficientibus masculis per hoc non tollitur, quin inter descendentes voluerit conseruare agnationem, & repetit in cons. 116. num. 10. volum. 3. Et quod ratio agnationis habita sit quando fœminæ substituuntur in defectu masculorum, tenuit Rubeus cons. 22. num. 10. & clarius cons. 35. num. 4.

11 ¶ Y en los mayorazgos de nuestro Reyno siguen todos con llaneza esta misma resolucion, Dom. Gregorio Lopez *in l. 3. tit. 13. part. 6.* verbo, *mugeres,* Mieres *de maiorat. 2. p. quæst. 6. num. 65.* Dom. Molina *lib. 3. cap. 5. num. 50.* vers. *Ex quibus infertur*; donde dexando sentado por regla general, que contra la agnacion es presuncion fuerte el llamamiento de hẽbras, la limita respeto de los varones llamados, ibi: *Secũdo, quod censeatur consideratio agnationis, quo ad solas personas vocatas, non autem, vt ex earum vocatione possimus eam dispositionem ex ratione considerationis agnationis extendere ad alios non vocatos.*

12 ¶ Y mas abaxo en el num. 80. se resolviò de esta manera, ibi: *Sed vt in hac re tam ambigua, & difficili vera resolutio deinceps habeatur, duo casus distinctionis pœnitus diuersi, atque separati considerandi sunt. Primò, quando maioratus institutor simpliciter, & absolutè maioratum causa conseruandæ agnationis instituit, in qua causa dicendum erit ex identitate rationis dispositionem de casu ad casum trahendam esse. Secundus casus quando hanc rationem conseruandæ agnationis maioratus institutor certis personis, seu gradibus adiecit, quo casu dicendum erit conseruationem agnationis ad personas nominatas restringendam, nec ad alias personas ex rationis identitate extendendã esse,* quam distinctionem fecit Imol. *in l. si vero, §. de viro, ff. soluto matrimon. propè finem*, & post Ruin. Socin. iun. Menoch. obseruat Calanat. *cons. 4. num. 218.* Dom. Castillo *lib. 2. cap. 4. nu. 128.* Albarad. *de cõiectur at. ment. defunct. lib. 2. cap. 3. §. 4. n. 28.*

13 ¶ De cuya distincion es bien clara la razon, porque quando en el mayorazgo se llaman varones absolutè, & sine vlla

præfi-

præfinitione temporis, vel personarum; & sic se pretende, que se ha de gouernar por las reglas de agnacion pura, vsque ad vltimum finem: esto no aurà lugar estando hembras llamadas en qualquier caso, porque la razon de agnacion absoluta es amplissima, y comprehensiua de todos los agnatos transuersales, Menoch. *lib.4.præsumpt.88.num.19.* Mant. *de coniecturis, lib.8.tit.10.* vers. *Sed ego subsisto.* Y no se compadece con la admision de qualquiera hembra, cum illa finis sit ipsius agnationis, §. *caterùm*, vers. *Mæuia. Instit. de legit. agnat. succes.* Y en esta conformidad se ha de entender el lugar del señor Molina *dict. lib.3. cap. 5. num.50.* y asi lo entienden los Adicionadores dicto loco.

14 ¶ Mas quando la razon, y conservacion de la agnacion està limitada y restringida a ciertos grados, personas, ò lineas, aurà de cessar y acabarse forçosamente luego que llegue el caso de suceder hembra, vt tradit eleganter Mantica *lib.8.tit. 18.num.17.* Rubeus *cons.22.num.10.* Iacob. Put. *decis.175. lib.2.* vbi testatur sic in Rota fuisse iudicatum Caualcan. *decis.18.num. 88.* vers. *Sexto, ad finem, 3.part.* ibi: *Quia testatrix agnationis effectiua descendentium ab hæredibus, & masculorum rationem habere, & posteà fœminarum.* Grat. *cons.120.num.31.36. & 37. lib.2.* Riminald. *cons.327.num.26.* vers. *Non omnino, lib.3. & cons.23.num.83. lib.1.* donde el fundador llamò a sus descendiẽtes varones, y en defecto de ellos a la hija, y a los hijos, y descendiẽtes varones de ella, & posteà hæc verba protulit: *Confirmatur nam testator habuit semper rationem agnationis quantum potuit masculos præferendo.*

15 ¶ Y a este mismo intento escriuen marauillosamente Aymon Craueta *cons.113.num.2. lib.1.* Ruin. *cons.110.nu. 14. lib.2.* Socin. iun. *cons.108. lib.2.* Paul. de Montepico *cons.96. num.122.* vers. *Non obstat*, eleganter Grat. *respons.5. num.86. lib.2.* Gerard. Mas. *cons.6. num.9.* ibi: *Et respondendo formaliter dic, quod filia fuit vocata demum deficientibus omnibus filijs, & sic vbi agnatio filiorum fuit extincta, etiam clarum est, quod post finitam agnationem filiorum amborum vocando fœminam in vocatione eius non respexit agnationem, quæ per filiam non conseruatur, sed ante finitam agnationem filiorum masculorum, & ante vocationem filiæ benè considerabit conseruare agnationem,* idem sequitur Hieronym. Gabriel *cons.116. num.13. lib.2.* ibi: *Nec dici potest rationem agnationis non esse habitam ea ratione, quod post extinctos omnes descendentes masculos vocatæ sint filiæ testatoris, vel testatricis, aut illarum nepotes, vel alias etiã extraneas, dummodo instituti sint, & substituti agnati masculi testatoris,*

16 ¶ Y son muy de notar las palabras del llamamiento de la hembra, que es la clausula quarta, ibi: *E si por auentura falleciere el dicho Alfonso Fernandez mi hijo sin auer los tales hijos legitimos varones en la manera que dicha es, mando que tornen estos dichos bienes de estas dichas mandas, y los aya Maria Alfonso mi hija, con tal condicion, que trayga su marido las mis armas derechas assi como las yo traygo, e despues de ella que lo herede su hijo varon mayor con la condicion sobredicha, que trayga las mis armas derechas.*

17 ¶ Las quales, y el orden y disposicion de los llamamientos tan equiparados claramente descubren que el fundador de este mayorazgo quiso que en quanto fuesse possible se conservasse la agnacion verdadera de su linage en sus tres hijos varones, y en los descendientes varones de los susodichos.

18 ¶ Y faltando estos supuso vn genero de agnacion impropria, sacandola de su hija mayor, y formandola en los hijos y descendientes varones de ella, de la misma suerte que la auia hecho en los del primero grado, quod quidem nō incognitum, nec extraordinarium est, cum sæpê sæpius soleant testatores vele conservare familias, agnatisque prouidere, non tamen omnino absolutê, aut tenaciter, sed potius prudenter, & cū tēperamēto.

19 ¶ Ni tampoco es nueuo transferirse algunas personas de la cognacion a que sean tenidas por agnatas, vt habetur in *l. duodecim tabularum, §. in his, C. de legitim. hæred. & in §. hoc etiam. Instit. de legitim. agnat. succes.* Y en consideracion de esto, y a su exemplo, lo que hizo en el caso presente el fundador fue, querer introduzir y llamar como agnato a los hijos y descēdientes varones de la hija mayor, que en substancia eran cognatos, paccionandolos todo quanto le fue possible, hasta ponerles el grauamen de las armas, con lo qual cerrò la puerta el fundador, y acabô de manifestar el intento que lleuaua de mirar por la conservacion de su agnacion, eleganter Paul. Paris. *cons. 18. num. 42. lib. 2.* ibi: *Intentum habuit ad conservationem bonorum in familia, & agnatione sua, & ideò primo vocabit dictos masculos, & descendentes masculos ex eis, & in defectum ipsorum vocabit filias fœminas, & cognoscens quod filij filiarum erant alterius familiæ, & agnationis, §. fin. cum concordant. Instit. de patria potestat. Vt etiam in illius eius familia, & agnatio conservaretur*

familia, & agnatione, & sumerent eius arma per quæ sua agnatio conservatur, idem Paris. *dict. lib. 2. cons. 19. num. 35.* Marcar. Riminald. Cephal. & cum alijs Menoch. *cons. 117. num. 23. volum. 2. & cons. 205. num. 14. & 15. volum. 3.* Ripa *in l. Centurio, ff. de vulgar. num. 164.* Surd. *cons. 375. num. 19. tom. 3.*

20 ¶ Optimè Hieronym. Grat. *respons. 5. numer. 86. lib. 2.* ibi: *Non obstat testatorem, non habuisse respectum ad agnationem ex quo vocabit filias, quæ efficiuntur alterius agnationis, quoniam voluntatem testatoris hanc fuisse arbitror, idest, prouidere descendentibus masculis, qui conservent agnationem, & eis deficientibus filiabus, & alijs filijs masculis cum hoc vt etiam ipsi eo meliori modo quo possint conservent agnationem, & nomen agnationis portando nomen, & arma.* Ac rursus *num. 87.* inquit: *Et ita apparet propter filias noluisse absolutè ab agnatione conservanda recedere, sed voluisse, etiam in illas conservare agnationem meliori modo quo possunt.* Francisco Bursato *cons. 228. nu. 29. lib. 3.*

21 ¶ Nec oberit si se dixere ser cosa fingida, e inventada esto de las agnaciones fictas. Porque se responde, que estos son terminos magistrales para declarar la voluntad, siguiendo el orden de la adopcion, acudiendo al gusto de los fundadores, que quieren hazerse este engaño a si mismos por el deseo de sucession, y linea masculina, y pues todo depende de sus disposiciones, como ley, *Authent. de nuptijs, §. disponat, collat. 4.* no es mucho se alarguen los nombres, vt apparet ex l. *nemo dubitat, ff. de hæredib. instituend.* ibi: *Qui frater non est, si fraterna charitate diligitur rectè cum nomine suo, seu appellatione fratris hæres instituitur.*

22 ¶ Y sin estas ponderaciones Cephalo en el *consejo 241. num. 58. & 59. volum. 2.* que es diferente lugar del alegado por los Doctores dichos, vsa de este lenguage: *Dictum maioratum eorum esse voluit, qui fierent de sua familia, & agnatione suscipiendo eius nomen, & arma.* Et infra: *Agnatos fictos, & imaginarios, atque iterum non propterea esset verus, & naturalis agnatus, sed fictus, & imaginarius: argument. l. fin. C. de his qui veniam ætatis impetraber.*

23 ¶ Y por esto Casan. *cons. 20. num. 29.* hizo distincion entre las dos agnaciones, la vna natural, y la otra artificiosa, ibi. *Duplex enim est agnatio altera naturalis, quæ inter mas-*

culos

servatur, altera verò artificialis, quæ in descendentibus à fœminis sustinetur supplendo, & reparando defectum naturæ, quasi per artificium, & industriam adiecto eis hoc onere deferendi nomen, & arma. Fabet etiam Cardinal. Tusch. *tom. 5. lit. M. conclus. 102.* Socin. iunior *cons. 69. num. 20. lib. 3.*

24 ¶ Si igitur, es de tanta importancia y eficacia el grauamen de armas y apellido en las mismas hembras, y en los varones descendientes de ellas; de quanta mayor será en los mismos varones agnatos, en cuyos llamamientos no se nombrô ni interpuso hembra, para que se aya de tener por contemplada la razon de agnacion en el vno y otro caso; en este la propria y verdadera; y en aquel la artificial, e impropria: y aunque no ingnoro que Molina *lib. 2. cap. 14. num. 9.* y Mieres *de maiorat. 2. par. quæst. 6. num. 29.* Auend. *in l. 40. Taur. glos. 9. num. 27.* afsientan, que en los mayorazgos de España los grauamenes de nombre y armas no induzen agnacion, tambien veo que dexan alegados muchos Doctores en contrario, y que la *decis. Pedemont. 270.* del doctisimo Antonio Thesauro *num. 10.* reprueua a Molina, afirmando, que en practica seria duro obtener por su opinion, que es contra la mas comun.

25 ¶ Pero como quiera que se considere, a lo menos será justo admitir con las circunstancias y clausulas de nuestro negocio, que en el es precisa la conjectura que del dicho grauamen se saca, de que en la primera parte y grados mientras los varones pudieron ser de varones, los llamô el fundador como tales para conservar su agnacion, y que quando no pudo mas supliô la natural que se yua acabando con la artificial de las armas, vt in *l. cum filius, §. pater cum filia, ff. de legat. 2.* ibi: *Nepoti meo plus tribuas in honorem nominis mei*, la qual fue consideracion de Ripa en la *l. Cẽturio, ff. de vulgar. num. 164.* Bursat. *cons. 300. num. 62. lib. 3.* Y esto mismo lo dà mas bien a entender Casanat. en el consejo referido, Casanat. loco citato supra, ibi: *Et ita quamvis ego in causa de quinto, num. 398. ab hac coniectura recesserit, tamen negari non potest maius agnationis conservandæ desiderium resultare ex onere ferendi nomen, & arma, adiecto descendentibus ex fœminis cum naturaliter maius dicatur habere desiderium cõservandæ agnationis, qui eam reperat supplet, & inducit vbi omnino deficit, quam qui naturalem conservare procurat.*

26 ¶ La segunda consideracion es, la que se infiere del fin y motiuo que los fundadores de este mayorazgo tuuieron; pues

bienes del dicho Estado perpetuamente se conservassen en su familia, vt animadvertunt Socin. *cons. 47. num. 6. lib. 3. & cons. 57. num. 3. eod. lib.* Paris. *cons. 72. num. 81. & 85. lib. 4.* Menoch. *lib. 4. præsumpt. 16. num. 106.* Molin. *lib. 1. cap. 4. num. 13.*

27 ¶ Y supuesto que el intento de los fundadores fue este, es de ver si se podrà conseguir este fin sucediendo hembras en el mayorazgo, y para este discurso no quiero ponderar que el mayorazgo sea de absoluta agnacion, si no solo me contentarè con dezir, que auiendo varones descendientes del dicho fundador de la linea primogenita, se han de preferir a las hembras de mejor linea y grado, y que estas solo tienen llamamiento en defeto de todos los descendientes varones de los tres hijos llamados.

28 ¶ Y bolviendo al punto digo, que los del Reyno van con letura de que no es visto el fundador del mayorazgo excluyr las hembras, quando dize en la fundacion, que haze el dicho mayorazgo para que se conserve su familia y linage, porque en la apelacion de familia y linage se comprehenden las hembras, como lo resuelve el señor Molina *lib. 3. cap. 4. n. 8. 9. & 10.*

29 ¶ En cuya dificultad hago reparo (y en mi corto entender no fuera del intento) que aliud es comprehenderse las hembras en apelacion de familia, & aliud conservarse la familia por ellas: porque aunque es cierto, que continentur, & comprehenduntur appellatione familiæ; pero tambien lo es, que por ellas, ni en ellas no se puede conservar la familia: demanera, que quando el fundador haze vn simple llamamiento de los de su familia, comprehende en el varones y hembras; pero quando mãda alguna cosa para que se conserve en su familia, no puede cõprehenderse la hembra en este llamamiento, cuya diferencia se prueua de la *l. pronuntiatio, §. commune iure, & in §. mulier, cum l. seq. ff. de verbor. significat.* donde el Consulto, despues que ha declarado que la palabra, *genus*, vel *familia* significa todos los que vienen de vna sangre, assi varones, como hembras; pero llegando a declarar la conservacion de esta familia, dizen, quod nõ conservatur per fœminam, sed potius finitur. Y es singular para este proposito la *l. 1. §. quamvis. ff. de ventre inspiciend.* ibi: *Publice enim interst partus non subijci, vt ordinum dignitas familiarumque salva sit*, vbi glos. verbo, *familiarum*, exponit, idest, *agnationem.*

30 ¶ Quod quidem comprobatur ex eleganti simili, porque

porque de derecho, sub nomine agnationis, seu agnatorum, significantur, tâm masculi, quâm fœminæ, descendentes ex masculis, & ideò sub nomine agnatorum succedent etiam fœminæ ex masculis, §. *1.* vbi glosa verbo, *agnatio. Instit. de legitim. agnat. tut.* melior textus in *§. item vetustas, in princip. Instit. de hæreditat. quæ abintestat. defer.* ibi: *Qui quæ vè ex virili sexu descendũt ad suorum vocabat successionem, & iure agnatorum eos anteponebat*. glos. in *l. Gallus, §. nunc de lege, in fin. ff. de liber. & posthum.* Supongo, pues, que en estos terminos dixesse vn testador en la fundacion del mayorazgo, que es su intento el conservar la agnacion; y en esta especie nadie dirâ que pueden suceder hembras, ni varones, hijos suyos, sin embargo de que comprehendatur appellatione agnatorum: assi lo funda y prueua el mismo señor Molina *lib. 3. cap. 5. num. 1. & 2.* ibi: *Quia fœminæ successio agnationis conservationi repugnat.*

31 ¶ Ergo similiter, quando el mayorazgo se haze para que se conserve en la familia, han de quedar excluydas las hẽbras, sin embargo que se comprehendan en apelacion de familia, porque son fin de ella, y su sucession repugna a la conservacion de familia, porque lo vno ni lo otro no puede verdaderamẽte conservarse en ellas, ni por ellas, Bart. Socin. *cons. 227. num. 5. volum. 2.* ibi: *Sed in casu nostro ex mente testatoris videntur tantum includi masculi appellatione familiæ dum dicit, quod voluit dicta bona perpetuo in familia permanere.* Et melius *cons. 63. nu. 14.* ibi: *Media iurisprudentia repelebat fœminas à successione, quia licet haberent iura agnationis, nõ tamen erant aptæ ad illius conservationem.* Marian. iun. *cons. 168. num. 56. vers. 2.* ibi: *Ad tertium respondetur, quod licet filiæ dominæ Antoniæ possint dici agnatæ, tamen per eas agnatio non conservatur, cum illæ transierint in alienas familias, & qui ex illis nascuntur non erunt de familia, Thienis licet de familia patris ipsorum, l. familiæ, in fin. ff. de verbor. significat. Intentio autem testatoris fuit ad bona sua admitti personas illas, quæ nedum sint agnatæ, sed quibus mediãtibus conservari, & perpetuari possit agnatio, & eius honor, & dignitas, quod non cadit in fœminis.*

32 ¶ De donde claramente se infiere, que en lo general de los dichos llamamientos quedò fundado mayorazgo de agnacion rigurosa en las lineas de los tres hijos varones primeramente llamados, y en sus descendientes varones; & consequẽter hallandonos oy en la linea del primero, doña Ana Fernandez de Cordoua, ni otra alguna hembra, ni descendiente varon della, no tienen entrada para la sucesion de este mayorazgo en con-

curso de don Luys Fernandez de Cordouã, que se halla en la linea de varon, descendiente de varon en varon del primero llamado.

Parrafo Segundo.

POR EL PRIMER GRADO Y LINEA de el primer llamado.

33 EN este llamamiento entrô el fundador manifestando mas su voluntad, e intencion que tenia de mirar por su agnacion, y que esta se conservasse en el primero llamado, y sus descendientes varones, poniendoles a cada vno la dicha calidad, con la qual fue visto excluyr las hembras de la dicha linea en tanto que duraren los descendiẽtes varones de ella, ex textu *in l.1.C.ad leg. Iul. de adulter.* ibi: *Quæ cum masculis iure mariti accusandi facultatem detulis, & non idem fœminis priuilegium detulit.* Dom. Molin. *lib. 3. cap. 5. num. 30.* donde asienta por principio llano, que etiam auiendo cessado el intẽto de agnacion por semejante llamamiento de varones, se han de tener por excluydas las hembras (que es lo mas riguroso) ibi: *Tertia conclusio sit, quod etiam cessante agnationis ratione maioratus institutor ex sola masculorum vocatione ex natura, & proprietate huius verbi, masculus fœminas excludere censendus sit, ad positionem namque masculorum sequitur exclusio fœminarum.*

34 ¶ En cuya consequencia alega otras muchas doctrinas, & posteâ *num. 37.* ibi: *Imò, eo ipso quod maioratus institutor masculos ad primogenij successionem inuitauit, censetur fœminas propter masculos remotiores excludere voluisse; idque ex verosimili voluntate, quam ex verbo masculis elicitur, non enim ad aliud verosimiliter hoc verbum masculis adijci potuit; quam ad fœminarum exclusionem.* Y esta es la comun inteligencia de los Doctores, como lo advierten los Adicionadores de el señor Molina in prædictis locis, & cum pluribus Casanat. *cons. 50. nu. 34. cum sequentibus.*

35 ¶ Quod quidem procedit quamvis ad essent coniecturæ pro fœminis, y fuera muy verosimil que los fundadores huuieran dispuesto otra cosa, Dom. Couarr. *in Rubric. de testament. num. 2. in princip.* Bart. *in l. cum auus. ff. de condition. & demonstrat. num. 4.* Paulo de Castro *in l. in ambiguo, num. 4. ff. d. reb. dub.* Gregorio Lopez *in l. 3. tit. 13. part. 6.* glosa verbo, *mu*

geres,

geres, Burgos de Paz *in proœm. legum Taur. num. 124.* Mantica *de coniecturis, lib. 11. tit. 15. num. 1.* Peregrin. *de fideicommiss. art. 25. num. 11.*

36 ¶ Y mas quando el dicho fundador expressò la dicha calidad de varones, no solo vna; si no mas de treynta vezes en todas las personas de los grados que llamò, de cuya repeticiõ de llamamientos resulta la enixa voluntad que tuuo de preferir a los varones, y que quedassen excluydas las hembras, ad textum in *l. Balista, ff. ad Trebelian.* y lo que notan los Doctores en el, & in terminis Decio *in l. fœminæ, ff. de regulis iuris, num. 105.* Bart. *in l. cum auus, ff. de condit. & demonstrat. num. 4.* Roland. à Valle *cons. 71. num. 49. lib. 2.* Socin. iun. *cons. 98. num. 11. & cons. 133. num. 3. lib. 1.* Tiber. Decian. *cons. 3. num. 44. lib. 1.* Mieres *1. part. quæst. 22. num. 95. & 129.* Mantica *de coniecturis, lib. 6. tit. 4. num. 26.*

37 ¶ Y para mas firmeça de esto el dicho fundador constituyô regla de varones en las palabras de la clausula primera, ibi: *E si por auentura falleciere el dicho Martin Alfonso sin auer e tener hijos varones legitimos del, e de sus descendientes por linea derecha*, iuxta textum in *l. libertas, §. 2. ff. de manumiss. testament. l. si tibi legatum, ff. de legat. 3.* Bart. *in l. quibus diebus, §. termilius, num. 4. ff. de condit. & demonstrat.* Din. *ad Rubric. de regul. iur. in 6. num. 4.* dicens: *Quod regula constituitur per verba vniuersalia affirmatiua, quæ affirmando omnia comprehendit*, iuxta textum *in l. omnes actiones, l. omnia ferè, & l. omnia quæcumque, ff. de regulis iuris.*

38 ¶ Y que se forme regla de sucessiõ de varones por las dichas palabras, y las semejantes a ellas, lo afirma y considera Dom. Molina *dict. lib. 3. cap. 5. num. 65.* dexando antes assentado cum Bart. & Gregor. Lopez, que la fuerça de la regla obra y tiene virtud para no ser comprehendida la hembra en la palabra, *varones*, ni tampoco en las palabras generales de hijos ni descendientes que alias se pusiessen por los fundadores: y el señor Castillo *lib. 2. controuersiar. cap. 4. num. 72.* alegando muchos resuelve, que esto no es en fuerça de repeticion, si no por via de comprehension.

39 ¶ Cerrando la puerta a este discurso con las palabras que al fin de cada clausula ponia para hazer transito a otro llamamiento, ibi: *Con las condiciones susodichas*, cuya calidad de palabras tiene por propiedad de repetir la orden y calidad de

las

las personas, y grados precedentes, sin diferencia, ex *l. qui liberis, ff. de vulgar.* ibi: *Habet in se eandem conditionem similem superiorem*, Dom. Molina *lib. 3. cap. 5. num. 65.* Gabriel *cons. 124. num. 9. volum. 2.* Caualcan. *decis. 17. num. 4. part. 3.* Hondedeus *cons. 64. num. 6. & 7. volum. 1.* Paul. de Montepico *cons. 100. num. 70. & 71.* Garcia *de nobilitat. in diuisione operis, num. 51.* Roland. à Valle *cons. 34. num. 28.* Cæsar Barc. *decis. Bononiens. 6. num. 22.*

40 ¶ De donde infiero, que auiendo sacado por regla todas las personas de los primeramente llamados, y sus descendientes, con la calidad de varones, necessariamente se sigue, que los llamados y substituydos a estos se han de entender fueron llamados con la dicha calidad de varones alli contenida, sin interposicion de hembra, Bald. & alios, quam plurimos refert Menoch. *cons. 172. num. 12. & 24. lib. 2.* Tiraquell. *de iure primogenitis, quæst. 13. num. 16.* Tiber. Decian. *cons. 127. num. 14. lib. 3.* Peregrin. *de fideicommis. art. 26. num. 15.* Michael Craso *lib. 1. de succession. §. fideicommissum, quæst. 35. num. 3.* Cephal. *cons. 581. lib. 4.* Alexand. Trentacinq. *de substitut. 4. part. cap. 7. n. 10.* Hippolyt. Riminald. *cons. 782. num. 42. lib. 7.* Silvestr. Aldrouādino *cons. 5. num. 19. & cons. 6. num. 1.* Surd. *cons. 316. num. 6. & cons. 317. volum. 3.*

41 ¶ A que no obsta si por la parte contraria se dixere, que la prelacion de los dichos varones en conformidad de las dichas clausulas se ha de entender siendo de vna misma linea y grado con las hembras, pero no de grado mas remoto, iuxta textū in *l. 2. tit. 15. part. 2.* ibi: *E por ende establecieron, que si fijo varon no ouiesse, la fija mayor heredasse el Reyno.* Auiendo dicho antes: *Tuuieron por derecho, que el señorio del Reyno no lo ouiesse si no el fijo mayor.*

42 ¶ A que se responde. Lo primero, que auiendo sido llamamiento de varones tan continuado y repetido, pues no solo hizo el fundador en el hijo del primer llamado, si no en todos los descendientes y grados del susodicho, y a falta de ellos llamô a los hijos y descendientes varones del segundo hijo, y a falta de ellos a los hijos y descendientes del tercero, no se puede aplicar al que regularmente conciben los fundadores para exclusion regular de las hembras que se hallan en la misma linea y grado con los varones, conforme a la ley de Partida, y a la doctrina de los Doctores, si no para exclusion irregular de ellas, masculis vlterioris gradus, & lineæ existentibus, iuxta tradita à Dom.

Molina

Molina *dict. lib. 3. cap. 5. per tot.* & ibi eius Additionatores *num. 30.*

43 ¶ Quibus addendi sunt Sousa *in l. fœminæ, ff. de regulis iuris, num. 35.* donde citando a muchos, y refiriendo los casos particulares en que el varon mas remoto excluye a la hẽbra mas cercana, in vers. *Quartus casus*, dize: *Attamen, si specialiter vocentur liberi, seu descendentes masculi fœminæ non continentur, quas masculos non esse constat, Bart. in l. cum auus, nu. 4. ab omnibus nemine discrepante receptam.* Y alegando para esta conclusion a Mieres, Anton. Gom. Dom. Molin. y Alvarad. Mantic. prosigue, his verbis: *Item, licet alias dispositio in masculo concepta si eadem ratio datur etiam fœminis adaptari soleat, Bald. in cap. licet vniuersis de testibus, ibique etiam si verbum masculus apponatur quasi scilicet, verbum illud gratia demonstrationis, seu exempli, seu etiam maioris frequentiæ, non vero ad exclusionem fœminarum appositum censeri debeat, Decius cons. 268. ex num. 2. Ias. in l. 1. ff. de leg. num. 5. Attamen secus est in nostris terminis, cum enim testator, dum ex proposito constituit ordinem succedendi in maioratibus, solum masculos vocat profecto, nihil aliud prætendit quam fœminas excludere, atque ideò prædicta differentiæ in proposito impertinentes censeri debent, vt eleganter Molin. in dict. cap. 5. à num. 37. atque ita prædictam conclusionem post alios explicat & communiter receptam esse Gregorius dicto verbo, mugeres, quæst. 21. vers. Et nota, Alvarad. §. 4. nu. 6. Pelaez, & reliqui vbi supra Molin. dict. cap. 5. ex num. 30. qui in num. 37. ita in praxi obseruari testatur, idque apertius apparet, vbi non solum masculos natos, sed etiam nascituros in perpetuum vocat.*

44 ¶ Mantica *de coniecturis, lib. 8. tit. 8. num. 19.* ibi: *Quarto dicebam dominam Elisabetham in hac secundo capite substitutionis non esse comprehensam, sed eam vocatam in tertio capite vnde absurdum est dicere, quod ipsa domina Elisabetha possit excludere Dom. Hieronymum, & fratres, sicut absurdum est dicere, quod tertius gradus secundum præcedat, eumque excludat. Nam & dicta Elisabetha est substituta quando nullus ex dictis descendentibus masculis, & legitimi ipsarum filiarum reperietur, atque reperiuntur Dom. Hieronymus, & fratres; ergo nullo iure domina Elisabetha potest admitti per verso ordine substitutionem ab ipso testatore constituto.*

45 ¶ Lo segundo, porque quando primero se llaman absolutamente varones, y faltando ellos las hembras, qualquier varon mas remoto se les prefiere, textus expressus in *cap. 1. de eo*

qui sibi, vel hæredibus suis masculo in vsibus feudor. donde aunque por las reglas ordinarias de los feudos, auiendo entrado en vna linea el feudo, no puede hazer transito a otra sin acabarse la primera, *cap. 1. de natura successione feud.* con todo, por auer en aquella investidura vn pacto expresso, que sucediessen los varones todos del primer investido, atque illis deficientibus, las hembras, se decidiò, que el varon mas remoto y de otra linea excluia las hijas del vltimo posseedor del feudo, à portione patris illarum, y dà la razon Bald. *in Authent. cessante, C. de legitim. hæredit. num. 5. Quem omnes sequuntur, quia investitura ponebat omnes masculos ex vna parte, quos fœminis præferebat.*

46 ¶. Y no se diga, que el dicho *cap. 1.* se funda en la naturaleza de los feudos, secundum quam fœminæ excludantur ab illorum successione, porque no es asi, nam ibi natura feudi fuit alterata per pactum, vt rectisimè animadvertit Bald. *cons. 275. num. 6. volum. 2.* y asi la razon de decidir està en el mismo pacto, vt planê significant illa verba textus: *Non enim patet locus fœminæ in feudi successione, donec masculus superst, ex eo qui primus de hoc feudo fuerit investitutus.* Y es de notar, segun Socin. in *l. Gallus, § nunc de lege, num. 8. in fin. ff. de liber. & posthum.* y Alciato alli *num. 18.* que no dixo el texto simpliciter *de feudo,* sino de *hoc feudo,* dando a entender, que en solo aquel pacto se fundô la decision.

47 ¶ Y no obstarà si se dixere, que el dicho *cap. 1.* no procede quando el feudo se haze con calidad de primogenitura, porque entonces, si la hembra es de la primera linea, y el varon de la segunda, no puede la primogenitura continuarse en el varon, y asi es forçosso que la hembra le aya de preceder, y se interpretara el pacto, vt prælatio fiat præcise intra eandem lineã, Bald. *notabiliter dict. cons. 271, num. 6. volum. 2.* quem sequuntur relati per Thesaur. *lib. 2. quæst. forens. quæst. 12. num. 47.*

48 ¶ Cui consonat quod in *dict. cap. 1.* notat Andræas de Isernia *num. 2.* dicens: *Decisionem eius textus non procedere in feudis Siciliæ, vbi iuxta constitutiones Regni admittuntur fœminæ masculis eiusdem lineæ, & gradus deficientibus, quasi tunc pactum debeat interpretari, non ex iure communi feudorum, sed ex dictis constitutionibus;* la qual doctrina se aplica bien a nuestros mayorazgos, en los quales por la ley de Partida referida tienen lugar las hembras immediatê eiusdem lineæ & gradus.

49 ¶ Porque a todo esto se responde, que el fundador

se

se apartò de la linea de sustancia, constituyendo otra de calidad de varones, con la qual con su voluntad nos sacò de la dicha dificultad, y vienen a cessar las limitaciones que quedan referidas del dicho *cap. 1.*

50 ¶ Lo tercero, porque es certissima la prelacion de todos los varones quando estan llamados antes que las hẽbras; pero quando en lo condicional se hallan puestos para llegar a llamarles, como parece de las clausulas referidas, en todas las quales estan llamados todos los varones descendientes, no solo del primer llamado, sino de los otros dos hermanos, y à falta de ellos las hembras, no es disputable la prelacion de todos los varones, y la exclusion irregular de las hembras, Tiber. Decian. *cons. 74. num. 26. volum. 3.* Dom. Molin. *lib. 3. dict. cap. 5. num. 31. & 37.* & eius Additionat. *num. 30.* plures referens Casanat. *cons. 50. num. 3.* todos los quales afirman, que la prelacion de varones en semejantes llamamientos es irregular, y se estiende à los mas remotos.

51 ¶ Lo quarto, porque no solo estan llamados y preferidos vniuersal y colectiuamente todos los varones descendiẽtes de los primeros llamados a las hembras en lo dispositiuo y condicional, sino que ellas mismas tienen llamamiento discretiuo y posterior al de todos los dichos varones; el qual dicho llamamiento discretiuo y posterior induze dos efectos. El vno, que las hembras no tienen llamamientos en los grados y substituciones antecedentes.

52 ¶ Y el otro, que el llamamiento y substitucion que pueden pretender tener las hembras es a falta de todos los varones comprehendidos en todas las substituciones antecedentes, vt voluit Bald. *in l. multis, ff. de statu homin. & melius cons. 186. num. 1.* donde pone quatro reglas para entender quando la hija no se incluye en el llamamiento legal, ni en el de los hijos, y en la segunda quæ ad rem facit inquit.

53 ¶ *Secunda regula est, quando discretiuè disponitur de pluribus vnum non continetur sub altero licet discretionis ratione, non apposita crederetur includi.* Et inferius, ibi: *Sed hic testator circa filias discretiue taxatiue, & specialiter ordinauit: ergo sub tacita, & generali interpretatione masculini generis eam non admisit.* Ias. *in l. si id quod, ff. de iurisdict. omn. iud. num. 13. & in l. cohæredum, §. qui discretas, num. 88. ff. ad Trebel.* Hieronym. Gabriel *cons. 69. num. 3. vsque ad 9.* ibi: *Quæ conclusio in*

casu

c [illegible] videtur procedere sine dubitatione, quia cum in defectum filiorum, & nepotum Ioannis sint vocatæ filiæ Lantis principalis deceptoris apparet intellectum fuisse, vt sub conceptione facta Lante, & Ioanni, pro cuiuslibet eorum filijs, & nepotibus, nō comprehenderentur fœmina, aliàs non potuisset vocare filias Lantis, atque de eius discretiuè disponere. Thesaur. *decis. 18. num. 16.* Simon de Prætis *lib. 3. de interpretation. vltimar. voluntat. dub. 3. solut. 2. num. 48.* Dom. Molin. *dict. lib. 3. cap. 5. num. 37.* vers. *Nec obstat,* Mieres *2. part. quæst. 6. num. 65.*

54 ¶ Sexto, porque los varones del primeramente llamado, y de los demas, lo estan en todas las substituciones sucessiuamēte de vno en otro, y a falta de ellos llamadas las hembras, en cuyos terminos no puede entrar el llamamiento de la dicha hembra hasta acabados todos los dichos varones, porque el llamamiento que tiene por condicion el defecto de varones, obra exclusion de las hembras, sub contraria conditione, hoc est, si los huuiere, *l. post mortem, §. fin. ff. de legibus, l. si legatum, ff. de adimend. legat.* Y la condicion no se tiene por cumplida mientras todos los varones comprehendidos en el llamamiento no estan acabados, *l. 1. C. de condition. incert. l. quandiu, ff. de adquir. hæred.* Alexand. *cons. 53. num. 11. lib. 2.* Decius *cons. 291. num. 5.* Ruin. *cons. 19. num. 8. lib. 1.*

55 ¶ Y este es el caso en que cessan las disposiciones de la *l. cum auus, ff. de condition. & demonstrat. l. cum acutissime, C. de fideicommiss.* Cuman. *cons. 2. num. 4.* Fulgos. *cons. 38. num. 30.* Burgos de Paz *in proœm. leg. Taur. num. 124.*

56 ¶ Septimo, porque el que conforme a los dichos llamamientos pretēdiere suceder, ha de tener dos calidades; vna de descendiente por linea derecha; y otra de varon, que es la calidad conque está formada la linea, vt ex doctrina originali Paul. de Castro *in l. maritus, C. de Procurator. num. 5.* Dom. Molina *lib. 1. cap. 6. num. 38. & lib. 3. cap. 5. num. 69.* Fusar. *de substitut. quæst. 346. per tot. vbi num. 16.* inquit: *Tertio, qui vult succedere tanquam de linea masculina debet habere duas qualitates, quod sit ex linea, & quod sit masculus: ergo fœmina, quæ non habet qualitatem masculinitatis, non poterit succedere,* & hoc argumento vsi sunt Gozadin. *cons. 87. num. 15.* Menoch. *cons. 205. nu. 29.* Peregrin. *art. 26. num. 29.* vers. *Circa vero,* y antes lo dixo en terminos mas apretados Dom. Gregor. Lopez *in l. 2. tit. 6. part. 4.* verbo, *linea,* Dom. Castillo *lib. 5. cap. 91. num. 83.*

Cuyas

57 ¶ Cuyas calidades asisten en don Luys por descendiente de varon por linea recta del primero llamado, por lo qual està comprehendido en el dicho llamamiento, vt in *l. sicut patronus 48. ff. de operis libert. l. 1. §. sciendum, ff. de suis & legitimis hæredibus, §. 1. Instit. de patria potestate, §. 1. Instit. de legitim. agnator. tutor. §. ita demum. Instit. de hæreditat. quæ abintestat. deferunt, l. adoptio, & l. adoptiones, ff. de adopt. l. certum 8. §. filia, & l. si quis filio exhæredato, §. siue autem, ff. de iniusto rupto, l. nepotes, ff. de his qui sunt sui vel alienis iuris*, ibi: *Simili modo pronepotes, & deinceps, l. liberorum, ff. de verbor. significat. dum inquit: Hos enim omnes suorum appellatione lex duodecim tabularum comprehendit, l. 6. tit. 26. part. 4. l. 5. tit. 5. & l. 3. tit. 16. p. 6.*

58 ¶ Y no como quiera comprehendido, sino expressa y literalmente llamado, pues por asistirle la calidad de varon no le faltô a el fundador mas que llamarlo con su proprio nombre, *l. vnum ex familia, §. si de familia, ff. de legat. 2.* ibi: *Si de falcidia quæratur perinde omnia servabuntur, ac si nominatim posteà ei qui electus est primo testamento fideicommissum relictum esset, l. 3. §. nominatim, ff. de iniusto rupto*, ibi: *Quicumque mihi filius nasceretur, & §. masculus. Instit. de exhæredat. liber.* ibi: *Nisi nominatim exhæredarent, hoc scilicet modo, quicumque filius genitus fuerit, l. 3. ff. de legat. 3.* ibi· *Nominatim legatum accipiendum est, quod à quo legatum sit intelligitur, licet nomen pronuntiatum non sit, l. certum, ff. si certum petatur*, ibi: *Certum est, quando ex aliqua demonstratione efficitur certum*, melior textus *ff. de liber. & posthum. Vbi probatur, quod si testator vocet filios, & illorum descendentes sub nomine filiorum dicuntur vocati nominatim*, Carol. Ruin. *cons. 123. num. 2. lib. 2.* Alexand. *cons. 80. num. 8. & 9. lib. 1.*

59 ¶ Con cuya consideracion se cierra la puerta a la entrada de la sucesion a la dicha doña Ana Fernandez de Cordoua, y otra qualquiera hembra, y descendientes varones de ella, iuxta *l. cum ita legatur, §. in fideicommisso, ff. de legat. 2. Succedãt ij qui nominati sunt, & post eos omnes extinctos, qui ex nomine familiæ fuerint eo tempore quo testator moreretur*, Dom Paz *de tenuta, cap. 29. num. 1. cum seqq.*

60 ¶ Tùm, & maximè, quia vocatio descendentium masculorum præcisam fœminarum exclusionem inducit quandiu aliquis masculus ex descendentibus superst, Bart. *in l. cum auus, ff. de condition. & demonstrat. num. 4.* Socin. *in dict. l. num. 74.* Guid. Pap. *quæst. 48.* Abb. *cons. 36. lib. 1.* Alexand. *cons. 197.*

num.10. Parif.*conf.57.num.18.lib.1.* Gregor. Lopez *in l. 3. tit.13. part.6.* verbo, *mugeres,* Gratian. *conf.31.num.15.lib.2.* Dom. Molina *lib. 1. cap.6. num. 7.*

61 ¶ *Quod quidem suadetur, quia cum filios, & nepotes masculos instituens gradatim admitti voluerit, ex hoc ita fœminas exclusisse videtur, vt quemlibet filium, aut descendẽtem masculum quantũvis remotioris gradus, & lineæ fœminis proximioribus prætulisse intelligatur,* Bald. *conf.137. lib.2.* Salicet. *in l. 1. C. de adulter.* Ruin. *conf.12. lib.3.*

62 ¶ Octauo, porque considerados los dichos llamamientos del dicho primero grado se manifiesta vna substitucion fideicomissaria que se formò para con los varones descendientes del dicho primer llamado, para que a vn varon suceda otro varon, hasta ser acabados todos: argum. textus *in l. Titia Seyo, §. Seya libertis. ff. de legat. 2.* vbi Bart. & DD. *in l. penultim. C. de impuber. & alijs substit.* Paul. de Castro *in l. vel singulis, ff. de vulgari, & in l. hæredes mei, §. cum ita. ff. ad Trebel.* Alexand. *in l. pater filiam, §. fin. ff. ad leg. falcid.* notat iterum Bart. *in l. Centurio, ff. de vulgar. num. 51. & 52.* Dom. Molin. *lib. 1. cap. 6. num. 7.* Couarr. *in cap. Rainuntius de testament. §. 4. num. 4.* Mantica *de coniecturis, lib. 7. tit. 5. num. 2.* Menoch. *lib. 4. præsumpt. 82.* Peregrin. *de fideicommis. art. 13. num. 14.* Federic. Scot. *respons. 13. num. 8. & 9. lib. 5. tom. 2.*

63 ¶ Nono, porque si se interpusiera hembra alguna, no se podia dezir que la sucessiõn era de varon en varon, vti cõsiderat Riminald. *conf. 309. num. 49.* Mantica *de coniecturis, lib. 8. tit. 18. num. 17.* Gozadin. Anton. Fabr. & cum alijs Dom. Castillo *lib. 5. cap. 91. ad fin.* y el Adicionador al señor Molina *lib. 1. cap. 6. num. 38.*

64 ¶ Dezimo, porque todas las preuenciones y llamamientos extraordinarios de que vsò el fundador, prefiriendo a los varones descendientes de los primeros llamados con tantas repeticiones como queda dicho, fueran superfluas, & sine affectu aliquid operandi si se huuieran de interpretar y tener la sucessiõn por regular, & de nihilo servirent, contra textum *in l. 1. §. hæc verba, ff. quod quisque iuris, l. penultim. §. docere, ff. ne quis eum qui in ius, l. quoties, ff. qui satisdar. cogant. l. si quando, ff. de legat. 1.* Casanat. *conf. 47. num. 104. & 105.* vbi cum Bart. Craueta, & alijs, dicit: *Talem interpretationem fieri debere, vt non solum integra causa superflua sit, sed nec vlla silaba, nec verba de vento leruiant.*

Vnde-

65 ¶ Vndecimo, porque quando el fundador instituye a sus hijos y descendientes varones, y en defeto de ellos llama a las hembras, no solamente dexa instituydos los hijos varones, si no tambien substituydos los hijos varones de estos, y miētras los huuiere no pueden entrar las hembras, porque seria superfluo el llamamiento de las hembras si ellas quedassen comprehendidas en el de los descendientes varones por linea masculina, Riminald. iun. *cons. 246. num. 37. & 38. volum. 3.* ibi: *Nam testator post institutos masculos, & in eorum defectu fœminas subiungit deficientibus autem in totum masculis de casat a dictorum de Phalopis reliquit hæredem societatem pauperum verecundorū in Mutina, ex illis enim verbis deficientibus in totum masculis se declarauit testator, quod nedum de masculis locutus fuit, & intellexit instituendo Ioannem Andræam, & Ludouicum, sed etiā quando illis deficientibus sine filijs substituit fœminas, quod masculis filijs intellexerit, & ita per illa verba sequentia præcedentia declarantur, quid enim aliud fuit dicere deficientibus in totum masculis, nisi deficientibus institutis masculis, sine filijs masculis? certè nihil.*

66 ¶ Duodecimo, porque el fundador prefirio en la dicha sucesion a los tres hijos que tuuo, y sus descendientes varones, dandoles primer lugar que a sus proprias hijas, de que infiero, que de la misma manera excluyo y con mayor razon a las hembras de aquellas lineas de los varones, como mas remotas, y que no eran conocidas, ni amadas del testador: quia fœminæ minus dilectæ non debent esse melioris conditionis, quam magis dilectæ, *l. Publius Mæuius, §. 1. ff. de condition. & demonstrat. l. si viua matre, §. in nepotibus*, vbi DD. *C. de bonis maternis*, tradunt Bald. *in l. de quibus, ff. de legib.* Ruin. *cons. 149. & cons. 150. & 151. & 154. num. 3. lib. 2.* Paris. *cons. 53. num. 13. lib. 3.* Menoch. *cons. 269. num. 37. lib. 3. & cons. 95. num. 28. lib. 1. & cons. 150. num. 25. cum seqq. lib. 2.*

67 ¶ Y aqui procede esto aun mas sin duda atendiendo a que le diò llamamiento a las hijas del primero llamado despues de las hijas del fundador; y si la hembra antes del llamamiē to discretiuo que tiene viniera a estar comprehendida en el llamamiento de los tres primeros llamados, sequeretur que la hembra estaua instituyda, y substituyda a si misma, quod minimè admittendum est, vt considerat Menoch. *cons. 128. num. 9. lib. 2.* ibi: *Stans quod cum non possit vna persona esse agens, & patiens, non potest considerari tanquam agens ad exclusionem sui ipsius, & tanquam patiens, vt excludatur à se ipso.* Surd. *cons. 573. num. 33.*

num. 33. lib. 4. ibi: *Secundo, quia si masculi ex filiabus vocantur in omnibus supradictis masculis deficientibus: ergo de eis verificari non potest dispositio supra facta de masculis, non enim possunt simul stare quod fuerint, & quod succedant fatẽdũ, itaq; est quod alij sunt masculi, qui debent deficere, vt descendentes filiarum succedant alij vero qui debent succedere.*

68 ¶ Y lo mismo se comprueua con la decision de la *l. sed si plures 11. ff. de vulgar.* ibi: *Nemo institutus, & simul substitutus quidquam profuit.*

69 ¶ Y no es este el caso en que se podrà allanar la dicha dificultad por la representacion, porque no la admite ni cõsiente en la hija el llamamiento hecho con la calidad de varon que falta en ella, Ioan. Fabr. *in §. cæterùm, num. 4. Instit. de legit. agnation. succes.* Guillerm. Benedict. *in cap. Rainuntius,* verbo, *in eodem testamento, num. 120.* Afflictis *in cap. 1. de natura succession. feud. num. 16. & 17.* Casaneo *in consuetudine Burgund. Rub. 7. §. 10. num. 53.* Molin. *lib. 3. cap. 8. num. 7. & 8.* Couarruv. *in pract. cap. 38. num. 8.* neque es posible quod filia qualitatem masculinitatis, quæ patri in erat repræsentet, Fulgos. Ias. Dec. & Curt. iun. *in l. venia, C. de in ius vocando,* Bart. *in l. liberorum de verbor. significat. num. 3. in fin.* Tiraquell. *de primogenijs, quæst. 14. num. 4.* Molin. *lib. 3. cap. 6. num. 49.* Roland. à Valle *cons. 82. num. fin. lib. 3.*

70 ¶ Los fundadores suelen poner algunas vezes alguna calidad que ha de recebir en la persona llamada, y otras vezes ponen la calidad que ha de residir en las personas de quien el llamado desciende, y vsando de qualquiera de estos dos terminos hazen dudosa la disposicion. El exemplo primero es, quando los fundadores dizen simplemente que sucedan varones, luego incide la disputa sobre si se incluye varon de hembra, ô solo varon de varon: porque como la dicha palabra en lo literal, y en la corteza mira solamente a la calidad que ha de residir en el mismo llamado, sin depender de sus mayores, el que es varon; aunque sea por hembra, dize que està comprehendido en ella, y entra la question, quam latè tractat Molina *dict. lib. 3. cap. 5. à num. 47. & alij quos omitto.*

71 ¶ El exemplo del segundo termino es, quando los fundadores llaman a el que desciende por linea masculina, y en este, como no ponen la calidad al mismo llamado, porque nó dizen que sea varon, ô hembra, si no simplemente, que descienda

por lineā masculinā, y assi miraron à la calidad de sus mayores, viene a auer duda en si la hembra que desciende por linea de varon queda incluyda en el llamamiento, Molina *dict. lib. 3. cap. 5. num. 69. & lib. 1. cap. 6. à num. 37.*

72 ¶ Pero aqui el fundador desvaneciò las dudas que se pudieran ofrecer, porque puso la calidad que auia de residir en los llamados, que era, ser varones, con que excluyò a las hēbras, ibi: *E despues del su hijo varon mayor, e sus descendientes varones.* Et ibi: *E a falta de su hijo varon mayor*, y en otras muchas partes, con que no solo dexò exclusas las hembras, si no tambiē a los varones descendientes de ellas, los quales no pueden comprehenderse en el llamamiento hecho por linea masculina, iuxta glos. *in l. Gallus, §. nunc de lege*, verbo, *tamen si, ff. de liber. & posthum.* quam Bald. & cæteri communiter sequuntur, vt ostendit Cephal. *cons. 413. num. 20. & 21. part. 3. & cons. 600. num. 33 volum. 4.* eleganter Bursato *cons. 1. num. 20. volum. 1.* Peregrin. *de fideicommis. art. 26. num. 20.*

73 ¶ De todo lo qual resulta, que estando como està oy la sucession de este mayorazgo en el primer grado de substitucion, y llamamiento, y que del estan excluydas las hembras notoriamente, don Luys Fernandez de Cordoua es el verdadero sucessor, sin que en manera alguna le pueda hazer oposicion doña Ana Fernandez de Cordoua su sobrina, ni otra alguna hembra, ni descendientes varones de ella.

Parrafo Tercero.

74 DESPVES de auer llamado el fundador a la sucession de este mayorazgo a Martin Alonso su hijo mayor, y a los descendientes varones del, luego inmediatamente llamò a su hijo segundo a falta de los hijos varones de su hijo mayor, ibi: *E si por auentura falleciere el dicho Martin Alfonso sin auer, e tener hijos varones legitimos de el, e de sus descendientes, por linea derecha, como dicho es, mando que aya, e herede los bienes de estas mandas que assi fago Garci Fernandez mi hijo, su hermano.* Y siendo como es constante que no ay lugar al grado siguiente, si no es en defecto del precedente, y de las personas en el comprehendidas, *l. quandiu la 3. ff. de adquirend. hæreditat. l. vnica, §. in primo, C. de caduc. tollend. l. si mater, § fin. ff. de vulgar. l. cum in testamento, in princip. ff. de hæred. instit Authent. de hæred. & falcid. §. si quis autē*, Molin. *lib. 3. cap. 10*

num.13. no se ajustarà que el fundador passarà al segundo grado a falta de descendientes legitimos varones, si en el primero estuuieran llamadas hembras, pues estandolo no auia de restringir el dicho transito, y condicion del segundo grado a sola la linea mas culina, cum iuxta præcitatam Bart. doctrinam *in l. cum auus, ff. de condition. & demonstration. num. 4. Substitutio facta sub conditione si sine liberis masculis, non deficias purificatur stantibus fœminis.* Molin. *lib. 3. cap. 5. num. 31.* Peregrin. *de fideicommis. art. 51. num. 11.*

75 ¶ En quanto al tercero, quarto, y quinto grado que en la dicha fundacion se hazen obseruô y guardo el fundador el mismo estilo que en el primero, y por esto en cada vno de ellos repitiô la palabra, *con las condiciones dichas.* Con lo qual todo lo que queda ponderado en el primer grado es adaptable a los grados siguientes, y assi se escusa el hazer consideracion en ellos remitiendose a lo dicho; pero para mayor ornamento de lo que queda ponderado se referiràn las reglas de agnacion que se ajustan a este caso.

Regla Primera.

76 ESTA palabra agnacion no es natural de Castilla, vino de Italia, y assi no se halla en España en mayorazgo antiguo que diga que se haze en fauor de la agnacion, ò para la conservacion de ella: pero quando consta por equipolentes palabras que el fundador quiso conservar agnacion en sus llamamientos llamando varones de varon que sucediessen perpetuamente, este fue siempre reputado por mayorazgo de agnacion, Menoch. *cons. 1032. num. 9.* Surd. *cons. 241. num. 11. & cons. 316. num. 9. & cons. 344. num. 10. & cons. 443. num. 16. & cons. 498. num. 23.* Molinus *de ritu nuptiar. lib. 3. cap. 24. ex num. 200.*

77 ¶ Porque la naturaleza propria de la palabras varon es inclusiua de varones, y exclusiua de hembras, como arriba queda dicho, y por esto con agudeza dixo Abad *cons. 36. nu. 1. lib. 1.* que en la palabra hijo se comprehende la hija, pero no en la palabra hijo varon, a quien siguen Molina *lib. 3. cap. 5. ex num. 1.* Simon de Prætis *de interpretatione vltimar. voluntat, lib. 3. dubitat. 1. solat. 51. num. 65.* Mantica *de coniecturis, lib. 8. tit. 18. num. 17. & lib. 11. tit. 15.* Peregrin. *art. 26. num. 15.*

78 ¶ Y en el caso de este pleyto el primero llamado

fue

fue varon,y sus descendientes fueron tambien llamados con calidad de varones ; y los substituydos a estos tienen tambien la misma calidad de varon, y de todos estos llamamientos se induze el animo que tuuieron los fundadores de querer conservar la agnacion,especialmente en las tres lineas de los tres hijos llamados,cum pluribus Castillo *lib.2.cap.4.num.78.& lib.5.cap.92.num.2.*

79 ¶ Y esta conjectura procede con mayor ventaja quando los llamamientos de varones son multiplicados, vt remanet probatum supra,como lo estan en las clausulas referidas, y no se darâ Autor que en el concurso de las circunstancias que ay en ellas la resuelvan en fauor de la hembra ; ni de los varones descendientes de ella, en competencia de los varones de varon: porque si bien los fundadores no expressaron la palabra agnaciõ, como no conocida en su tiempo, dispusieron de suerte que insinuaron claramente en sus llamamientos el fin y efecto de ella cõ palabras equiualentes,y multiplicadas con substituciones de varones agnatos, cuya resolucion tienen por segura, Tiraquell. *de primogen.quæst.12.num.12.*Francisc. Marc. *decis.546.num.21.part.1.* Menoch. *cons.172.num.12.lib.2.& cons.400.num.43.lib.4.*Surd.*cons.316.num.6.lib.3.*Peregrin.*art.26.num.8.* Gregor. Lopez *in l.3.tit.13.part.6.glos.magna,quæst.21.*Molina *lib.3.cap.5.ex num.30.*Auend.*in l.40.Taur.glos.9.num.58.*

Regla Segunda.

80 LA segunda regla es, quando los varones estan llamados no dispositiuamente, si no puestos en condicion negatiua para passar por falta de ellos a el llamamiento de los varones de otra linea,porque entonces solo los varones de varon vienen a estar llamados, poniendo perpetuo silencio a la disputa del varon de hembra en la misma linea y grado ; porque siendo la competencia con el substituto varon, precisamẽte ha de ser varon transversal, y de linea y grado mas remoto, Bart.*in l.cum auus.ff.de condition.& demonstration.* Peregrin. *art.25.num.9.*Mantica *de coniecturis,lib.11.tit.15.num.1.* Simõ de Prætis *lib.3.dubitat.3.solut.2.num.31.*

81 ¶ Y assi en esta clausula qualquiera varon descendiente de varon,aunqua sea de diferente y mas remota linea,excluye a las hembras y varones de ellas por mas propinquas que sean,hermanas, ò hijas de el vltimo posseedor : porque si en el

caſo de teñerlas Martin Alfonſo primer llamado las excluyen, y paſſan de ſus lineas buſcando varones de la ſegunda linea del hijo ſegundo, y a falta de todos los varones de las dichas lineas llamò a las hembras hijas del fundador, y deſpues de ellas a las hijas de Martin Alfonſo primer llamado, fue viſto auerlas excluydo por los varones, aunque fueſſen mas remotos, y en eſta conformidad dizen lo han viſto determinado, condenando a las hijas del vltimo poſſeedor en fauor del varon tranſverſal mas remoto ſubſtituydo como tal, Burgos de Paz *in proœmio legum Taur. num. 22.* Molin. *lib. 3. cap. 5. num. 51.* Molinus *de ritu nuptiar. lib. 3. cap. 24. num. 223.*

Regla Tercera.

82 QVANDO el fundador llama ſimple y abſolutamẽte varones, ſin memoria de hembras en parte alguna de ſu diſpoſicion, eſte llamamiento es de abſoluta agnacion, de ſuerte que por remotos que eſten los varones en linea y grado, no pueden las hembras competir con ellos, Gregorio Lopez *in dict. l. 3. quæſt. 21.* Molin. *lib. 3. cap. 5. nu. 25.* Auend. *in l. 40. Taur. gloſ. 9. ex num. 47.* Simon de Prætis *lib. 3. interpretat. 3. dubit. 1. ſolut. 11. num. 5.* Gabriel *conſ. 116. lib. 2.* Decian. *conſ. 127. lib. 3.* Surdo *conſ. 316. lib. 3.* Y eſto es lo que ſe ajuſta a los terminos de eſta clauſula, y en las de los dos hermanos ſiguientes, en las quales no ſe haze mencion de hembra, ſino antes quedan notoriamente excluydas, con que fue viſto en las dichas tres lineas auer fundado mayorazgo de riguroſa agnacion.

83 ¶ De que reſulta, que el dicho don Luys Fernandez de Cordoua es el verdadero y legitimo ſuceſſor de eſte mayorazgo, y Eſtado, y que en el como tal ſe le ha transferido la poſſeſsion ciuil y natural, ſin que le pueda hazer competencia doña Ana Fernandez de Cordoua, ni otra alguna hembra, ni deſcendientes varones de ella.

ARTI-

En que se proponen los fundamentos de la dicha doña Ana Fernandez de Cordoua.

Prima Obiectio.

1 IR A la susodicha, que por hembra de el vltimo posseedor es hembra agnata, y que està en la linea de la agnacion, de manera que en ella se verifica la linea de sustancia natural, y la de calidad de agnacion, con que excluye al dicho don Luys Fernandez de Cordoua, como varon remotioris lineæ, ex glos. *in l. Gallus, §. nunc de lege, ff. de liber. & posthum. §. cæterũ. Instit. de legitim. agnation, succes.* Burgos de Paz *cons. 29. n. 33.* Sousa Lusitanus *in l. fœmina, de regul. iur. num. 26. & 28.*

2 ¶ A lo qual se responde, que la dicha doña Ana effetiuè nec contentiue està en la linea masculina de agnacion, porque como es fin de su familia, y principio de otra, vt in *l. pronuntiatio, §. familia, ff. de verbor. significat.* no puede estar en la linea de los varones agnatos, y ser principio de nueua linea, porque necessariamẽte ha de salir y apartarse de la linea de los agnatos que precediò, Alexand. *cons. 46. lib. 6.* Paris. *cons. 40. num. 42. lib. 2.* Simon de Prætis *lib. 3. dubitat. 1. solution. 11. num. 54.* Menoch. *cons. 205. num. 27. volum. 3.*

3 ¶ Ille enim dicitur descendere per lineam masculinam, qui est in linea masculina: argum. textus *in l. vrban. prædia, §. per noctare, ff. de verbor. significat.* y la hembra, hija de el vltimo posseedor, aunque desciende de la linea masculina, no està en la linea masculina, porque haze nueua linea, por cuya causa es incapaz de suceder, Dom. Molin. *lib. 1. cap. 5. nu. 36.* Dom. Gregor. Lopez *in l. 2. tit. 6. part. 4.* Mieres *de maiorat. 2. part. quæst. 6. num. 18.* Caldas *de nomination. emphiteot. quæst. 24. nu. 92.* Valasco *de iure emphit. quæst. 41.*

4 ¶. Quibus accedit, quod linea non incipit à patre, sed à filio, & ideò si pater duos habet filios masculum, & fœminam, constituye dos lineas, vna masculina, que comiença en el hijo, y

la otra que comiença en la hembra, Aymon Graueta *conſ. 656.* Paulo de Caſtro *in dict.* l. *maritus*, *C. de Procurator.* Ruino *conſ. 98. volum. 1.* Hugo Celſus *conſ. 120. num. 4.* Socin. iun. *conſ. 69. num. 30. volum. 3.* Hieronym, Gabriel *conſ. 90. num. 33.* Y ſi eſta es la diferencia de las lineas, mal ſe puede comprehender la hembra en la linea maſculina, y eſte es el argumento de que vſa Paulo de Caſtro en el lugar referido, a quien ſigue Menoch. *conſ. 205. num. 19. & 20.* latiſsimè vltra omnes Peregrin. *de fideicommiſ. art. 29. præcipuè num. 28. vſque ad finem.*

5 ¶ Nec obſtat *dict.* §. *cæterùm*, ibi: *Per virilem ſexum deſcendentes, ſiue maſculi, ſiuè fœminæ ſint.*

6 ¶ Porque ſe reſponde lo miſmo que queda referido ſupra numero, que es tambien ſatisfacion a toda eſta objeccion; y ex abundanti digo, que las palabras del dicho §. *cæterùm* no ſe pueden aplicar al llamamiento del mayorazgo ſobre que ſe litiga, que llama deſcendientes varones por linea recta de varon de los tres llamados, porque ay gran diferencia inter *ſexum*, & *lineam*, porque *ſexus* es nombre de calidad generico, que comprehende varones y hembras, qui per ſexum diſtinguntur, vt notat Columela *lib. 6. cap. 24.* ibi: *Certis ſignis comprehendere licet quẽ ſexum generauerit*, & Cicero 1. *de invent.* ibi: *Hominum genus in ſexum conſideratur, an virile, an muliebre ſit.* Plin. *de viris illuſtribus*, *l. promittere de iure dote*, ibi: *Cuiuſque ſexus*, *l. 6.* §. *1. ff. de ſtatu liberis*, ibi: *Omnis ſexus.*

7 ¶ Pero linea es nombre colectiuo de perſona, y dize, *orden, multiplicidad, y diſtincion de ellas*, porque linea; lo primero, ò es de ſuſtancia, ò de calidad, ò es efectiua, ò contentiua. ò es recta, ò es obliqua. ò de aſcendiente. ò deſcendientes, ò de colaterales, *l. ſtegmata*, *ff. de gradibus affinitat.* Peregrin. *de fideicommiſ. art. 22. num. 24.* los quales atributos no ſe adaptan a la pabra, *ſexus*, y aſsi con dificultad ſe puede ajuſtar que ſea lo propio dezir deſcendientes por linea maſculina, ò per virilem ſexum.

8 ¶ Quo ſuppoſito dicendum eſt, que aunque la hembra dicatur deſcendere per ſexum virilem effectiuo modo, non tamen poteſt dici, quod contineatur in linea maſculina, nec effectiuè, nec contentiuè: porque como eſtà dicho, es fin de linea de los varones excluſiue, y principio de nueua linea incluſiue.

Secunda

9 DIR A la parte contraria, que ella excluye a don Luys Fernandez de Cordoua por ser hija del vltimo posseedor, y que faltando varon de la propria linea, ella ha de suceder en el mayorazgo, vt in *l. 2. tit. 15. part. 2.* ibi: *Que el señorio del Reyno heredassen siempre aquellos que viniessen por la linea derecha.* Et ibi: *Que si fijo varon ouiesse la hija mayor, heredasse el Reyno.* Dom. Molin. *lib. 3. cap. 4. num. 12.*

10 ¶ A lo qual se responde, que lo dicho procede conforme a la sucesion regular de los mayorazgos, pero auiendo voluntad contraria en los fundadores, esta es la que se ha de observar y guardar, porque a ella estan rendidas y sujetas todas las reglas ordinarias de la suceseion de los mayorazgos, vt in *l. 40. Taur.* ibi: *Salvo si otra cosa estuuiere dispuesta por el que primeramente constituyò y ordenò el mayorazgo, que en tal caso mandamos que se guarde la voluntad del que lo instituyò,* quæ est *l. 5. tit. 7. lib. 5. Recopilat. l. cum ita legatur, §. in fideicommisso, ff. de legat. 2.* ibi: *Nisi testator ad vlteriorem voluntatem suam ostenderit, l. si plures, ff. de vulgari,* ibi: *Nisi alia fortè fuerit mens testatoris.* Dom. Molina *lib. 3. cap. 4. num. 32.* Mieres *de maiorat. 2. part. quæst. 6. num. 97.*

11 ¶ Y en el mayorazgo sobre que se litiga ay expressa exclusion de hembras, porque los fundadores en las tres primeras lineas llamadas llamaron a la sucesion varones de varones per immediatam descendentium masculorum generationē.

12 ¶ En cuyo caso los fundadores no quisieron continuar la sucession de su mayorazgo por la linea derecha natural, y de substancia, si no por la linea de calidad, llamando varones de varones per immediatam generationem, a cuya linea de calidad es a la que solo se ha de atender, iuxta textum expressum in *l. quæ conditio, ff. de condition. & demonstration.* Zeuallos *commun. contra commun. quæst. 905. num. 187.*

13 ¶ Porque de la misma manera que en los mayorazgos regulares la primera y principal prerrogatiua es la de la linea natural del vltimo posseedor, assi en los mayorazgos irregulares en que por voluntad del fundador la prerrogatiua està en el sexo masculino (como el sobre que se litiga) y quien se hallare con la dicha calidad, como don Luys Fernandez de Cordoua, tendrà el

primero lugar, aunque sea el más remoto en la linea natural del posseedor, porque esta no le considera, sino la de calidad, Dom. Molin. *lib. 3. cap. 8. num. 8. cum pluribus.*

14 ¶ Et ita, doña Ana Fernandez de Cordoua aunque es hija del vltimo posseedor, por faltarle como le falta la calidad del llamamiento de varon es lo mismo que no serlo, & ita negotium metiendum est, ac si vltimus ipse possessor sine filijs omnimodo decesisset, quia paria sunt non stare, vel non habere ius succedendi, *l. sed et si ex modica, §. si filius, ff. de bon. libert. l. cum pater, §. hæreditatem, ff. de legat. 2. l. sancimus, §. cum autem, ff. ad Trebelian. l. cum Papinianus, §. vnde quis, ff. de inofficios. testament.* Petra *de fideicommiss. quæst. 11. num. 592.* Peregrin. *in eod. tractat. art. 22. num. 78. & art. 36. num. 11.*

15 ¶ Et filia propter masculos à successione patris exclusa in ea pro extranea habetur, & non dicitur hæres, *Authent. de nupt. §. optimum*, per quem ita resolvit Bart. *in l. 1. §. sciendum, ff. de suis & legitim. hæredib.* respeto de lo qual don Luys es quiẽ se halla en la linea, y no la parte contraria.

16 ¶ De tres maneras se considera por los Doctores el estado de este pleyto. El primero, quando es clara la justicia de parte del varon mas remoto. El segundo, quando es clara de parte de la hembra. Y el tercero, quando es dudoso de parte de la susodicha. Y en el primer estado es, quando notoriamente se prefiere el varon mas remoto a la hembra mas cercana, vt animadvertit Dom. Molin. *lib. 3. cap. 4. num. 37.* & ibi Additionatores cum pluribus.

17 ¶ Con cuyo presupuesto, y de que a la hembra mas cercana asiste la presuncion de derecho comun a don Luys, le incumbe el verificar le asiste la voluntad de el testador clara y euidente para quedar admitido en la dicha sucesion, y excluyda la dicha doña Ana Fernandez, iuxta *l. nuptura, ff. de iure dot.* ibi: *Nisi euidentissime contrarium probetur, l. libertas, §. fin. ff. de manumiss. testament.* ibi: *Nisi aliud sensisse patrem familias manifestissimis rationibus probauerit, l. si plures,* ibi: *Nisi alia fortè fuerit mens testatoris, quod vix credendum est, nisi euidenter expresserit.*

18 ¶ Cuya voluntad euidente resulta verificada por las palabras claras y expressas del dicho llamamiento que quedã ponderadas, y las circunstancias que de ellas resultan, pues atendidas

didas nõ puede auer duda en la exclusion nõtoria dela dicha doña Ana Fernandez, ni en la prelacion expressa de el dicho don Luys, porque entran prefiriẽdose en el dicho llamamiẽto los hijos, y descendientes varones del primer llamado, substituyendo a vn varon, otro varon, quasi catena, quadam masculis masculos subnectendo, como lo dixo Silvest. Aldrouandin. *cons. 3. nu. 50.* ibi: *Quomodo enim clarius potuit constare de voluntate dicti donatoris, necnon dicti donatarij stipulantis, quod animus erũ fuerit, vt bona prædicta remanerent inter masculos, & quod fœminæ, aut ex eis descendentes nõ admitterẽtur quasi catena quadam nectendo omnes masculos, & masculos, masculis substituendo donec aliquis ex dictis fratribus superest, & hæc ratio iudicio meo naturalis est, & palpatur manibus.*

19 ¶ Hippolyt. Riminald. *lib. 3. cons. 313. nu. 49.* ibi: *At nos in hoc casu vel etiam fortioris versamur, quia tunc testatrix voluit quod eius hæreditas trãseat de hærede in hæredes masculos, & posteà fœminas, nõ stantibus masculis, apparet eius expressam, nec dicam præsumptam voluntatem fuisse, quod portio vnius hæredum qui deficeret sine masculis descendentibus, ex masculis debeat alios masculos descendẽtes, ex masculis eorum pervenire.* Y lo mismo siente Paris. *cons. 55. à num. 9. lib. 2.*

20 ¶ Illud namque quod est legitimis coniecturis elicitur inducit euidẽtem volũtatem, & si verbis expressum fuerit, *l. licet Imperator, ff. de legat. 1.* & ibi Bart. & communiter scribẽtes, *l. quidam testamento, ff. de vulgari, l. Titia, §. Lucius, ff. de legat. 2. l. Lucius, §. quæsitum, ff. de legat. 3.*

21 ¶ Y las circunstancias que quedan põderadas supra son legitimas, y que no padecen equiuocaciõ, ni duda alguna, ni puede auer otras que manifiesten mas la voluntad del testador, y nadie ha dudado, q̃ para manifestar la dicha voluntad sean bastantes las conjeturas referidas, y en este caso se ha de seguir precisamente la dicha voluntad, vt animadvertit Dom. Molin. *lib. 3. cap. 4. num. 38.*

22 ¶ Y quando en el juyzio possessorio pudiera tener alguna duda, que no la ay, siendo la justicia del dicho don Luys en la propriedad tan notoria, no era justo el que se le houiesse de dar aora la possession a la dicha doña Ana Fernandez, auiendosela de quitar mañana con la propriedad, y en este caso resuelue Camil. de Larata *cons. 87. num. 83. & cons. 88. num. 54.* haria contra su conciencia, y peçaria mortalmente el Iuez que man-

dasse dar la possession, à quien nō tuuiesse derecho en la propriedad, cum hæc absorvet possessionis causam argument. *cap. Abbatissanæ de sententia & reiudicat.* ibi: *Nec ipse iudex iudicare in contrarium possit cum libera conscientia & secura.*

23 ¶ Sarmient. *lib. 2. cap. 13. num. 5.* ibi: *Vnum etiam animadvertendum superest, quod in his possessorijs remedijs non est omittendum, scilicet, quod in conscientia sunt valde periculosa, nam nullo modo potest quis sine periculo animæ possessorio, ne medio agere etiam si in eo bonum fobeat ius, nisi & in iudicio propietatis res ad eum pertineat, & aliter agendo sciēter peccat mortaliter, & ad omnes expensas, damna, & interesse parti victæ tenetur, quod euidentissime probatur, nam vbicumque fertur sententia super proprietate omnia iura possessorium respicientia absorventur, vt in cap. cum dilectus extra de causa posses. & propiet. ideo si de non iure agentes possessorio constaret per rem iudicatam in petitorio, vel per confessionem partis ipsius excluderetur possessorio per dictum textum, & secundum veram, & indubitatam opinionem, Inocent. in cap. constitutus de filijs Presbyter.* latè Menoch. *in tractat. de remed. recuper. 1. remed. num. 233.*

24 ¶ Y mas quādo los señores Iuezes, que lo han de determinar son superiores, los quales juzgā, atenta veritate omissis iuris superstitionibus, & apicibus, *l. 10. tit. 17. lib. 4. Recopil.* Parlador. *lib. 1. cotidian. cap. 10. num. 1.* Dom. Gregor. Lop. *in l. 14. tit. 1. part. 7.* Noguer. *allegat. 26. num. 389.* ibi: *Tertio ex alio cap. manutension. Monasterio debet denegari quando possessionē habuisset, quia causa agitur in supremo Senatu, in quo secundum communem practicam, nunquam manutentio possessori cui iustitiam in principali, non fobet conceditur, Vrsil. ad Afflicti. decis. 36. ... ad finem, Fōtanella de pact. tom. 2. clausul. 7. par. 3. glos. 10. num. 78. quod observabit Senatus in hac causa.*

25 ¶ Y lo referido procede, aun estando solo deduzido el juyzio possessorio, y no el de la propriedad, porque sin embargo reconociendo que la justicia de don Luys en la propiedad es notoria, puede determinar el Tribunal en la propiedad, si le pareciere, Noguer. *dict. allegat. 26. nu. 339.* ibi: *Tertio nam secundum legem Regni debet iudicari veritate inspecta, & multo magis in Senatu Principis qui ipsum Principem repræsentat, quatenus si solum deductum sit possessorium potest Senatus si sibi videtur super petitorio pronuntiare.* Y prosigue citando algunos Autores que son de este parecer, y concluyendo aquel numero dize: *Postea rematurius deliberata in ea fuit sententia, vt supre-*

mus

mus Senatus posſit ſuperpetitorio pronuntiare, Camil. de Larat. *conſ. 88. nu. 44.* ibi: *Imò, ſiſolum poſſeſſorium intentatu eſſet, & conſtat de petitorio ipſud petitorium expediri debet.*

26 ¶ Pues no es conforme a derecho, ni buena razõ el dar oy la poſſeſsion, y quitarla mañana, con la propiedad, cũ illuſio, & variatio reprobata ſit Clementin. *Vnica de renuntiat.* & circuitus, & vitandus, *l. domin. teſtament. 53. ff. de condit.* in debit. Clement. *auditor. 3. de reſcript.* Caquerãn. *deciſ. 64. num. 2. & 3.* Dom. Perez de Lara *de Capellan. lib. 1. cap. 10. nu. 70. & 71.*

Tertia Obiectio.

27 DIRA doña Ana Fernandez, que ſiendo, como es hẽbra, no ſe le puede negar el ſer parienta mas cercana, y el dicho don Luys, varon mas remoto, es cõtra razon y equidad el auerle de excluir de la dicha ſuceſsion, y como odioſo ſe ha de juzgar para que ſe interprete extrictiſsimamente, vt conſiderat Cin. *in l. quæcunq; C. de ſeruis fugit.* Aym. Crauet. *conſ. 259. num 8.* Cephal. *conſ. 110. nu. 43.* Molin. *lib. 3. cap. 4. num. 18.* Y con mayor razon ſiendo como es hija del vltimo poſſeedor, Caſtillo *tom. 5. cap. 153. §. vnico, num. 13. & tom. 6. cap. 131. num. 22.*

28 ¶ Porque a eſto ſe reſponde, que la dicha excluſiõ no ſe haze por odio della, ni como tal ſe ha de conſiderar conſiderada la intencion de los fundadores, & ſi acceſſorie in fœminarum preiudicium convertatur, *ex l. qui exceptionem, ff. de condit. in debiti*, & ex his quæ eſcribentes notant: *in l. venia, C. de in ius vocando*, y aqui ſolo ſe atendiò al fauor de los varones de varon, en cuya varonia ponen los fundadores las colunas de la perpetuydad de ſu nombre y memorias, y tienen por fundamento la vtilidad publica, conſignada en la conſervacion de las familias, como lo reſolviò con Bald. Anton. Petra *de poteſtat. Princ. cap. 30. num. 40. & quæſt. 7. num. 38.*

29 ¶ Por lo qual dixo Tullon en la oracion pro Cornelio Bilbo, que con razõ tuuo la ley Boconica prohibidas la ſucceſſion de las mugeres, y lo repitiò deſpues ſan Aguſt. *de ciuit. Dei, lib. 3. cap. 21.* y por eſto en el intermedio tiempo de la primera y ſegunda guerra panica, en que eſtuuo tambien prohibida por ley

ley la sucession de las hembras, fue por causa de juzgarlas inhabiles de la dignidad y esplendor de la familia, como dixo aquel testador que refiere la *ley Titia cum testamento, §. Lucius Titius, ff. de legat. 2.* ibi: *Peto a te filia charissima, ne vellis irasci, quod ampliorẽ substantiam fratri tuo reliquerim, quẽ scis magna onera sustentaturum*, donde Bald. *num. 1. Nota hic argumentum, ad rationem statuti, quod præfert masculum fœmina.*

30 ¶ Y el perfecto odio y crueldad, es, querer subertir y calumniar las voluntades de los testadores, vt ait Bald. *cons. 117. circa fin. vol. 3.*

31 ¶ Y no es adaptable la disposicion de la *ley maximum vitium, C. de liber. præter.* en que se pone por odiosa la diferencia de hijos a hijas, en quanto a la sucession paterna. Porq̃ se responde, que esta ley habla en la disposicion de bienes libres, en que cessa el fauor publico de los bienes vinculados, para cõservacion de las familias nobles, y sus bienes, con que el cuerpo mistico del Reyno tiene nerbios mas fuertes de hombres ricos y poderosos para su defensa.

32 ¶ Lo segundo, que la dicha ley procede en quanto a las legitimas deuidas a los hijos, pero no en el residuo dellas, en lo qual no se pude residenciar la voluntad del testador, como dixo el señor Molin. *lib. 1. cap. 4. num. 19.* y aqui el fundador fundò el dicho mayorazgo del tercio y quinto de sus bienes en sus hijos varones y descendientes.

Quarta Obiectio.

33 DIRA doña Ana Fernandez, q̃ le assiste la disposicion del *cap. 1. §. inter filiam si de feudo fuerit contenet. inter dom. & agnat.* ibi: *Responsum est apud filiam possessionem interim esse colocandam*, & ibi, *Respondit filiam in possessionem feudi manere debere donec de eo iudicetur.*

34 ¶ A lo qual se responde. Lo vno, que la disposiciõ del dicho texto procede en terminos de que la hija del vltimo posseedor pide la possession de los bienes a titulo de libres, por la presumpcion de que lo son, en tanto que no constare ser vinculados, vt patet *ex dict. §.* ibi: *Inter filiam defuncti, & agnatos eius, de quodam prædio mota est quæstio agnatis feudum filia vero alodium siue libelalium asserentibus.* Y en nuestro caso las partes van conformes en que son de mayorazgo, y los piden por tales.

Lo

35 ¶ Lo otro, porque quando el tercero se opone cõtra la hija del vltimo pssedor, es oydo, y si incontinenti muestra su derecho, ha de vencer, por la razon del text. *in l. 45. Taur.* & quæ tradunt ibidem Ant. Gom. *nu. 147.* Castill. *lib. 3. cap. 24.* Angel. *de legit. contradict. q. 2. art. 5. n. 130. & in tract. de adquirendo possession. quæst. 8. per tot.* Caualcan. *decis. 36. num. 454. part. 2.* Dom. Molin. *lib. 3. cap. 4. nu. 43.* ibi: *Hoc autem restringi debet, nisi agnati probare vellint incontinenti bona esse feudalia, non autem alodala, tunc namq; admittenda erit eorum contradictio atque hoc cognito filia exclusa, ipse in feudo succedent:* argum. text. *in l. si is à quo in princip. ff. vt in possession. legator. & posteà in fin. dict. num.* ibi: *Quod pari ratione in masculo fœminam propinquiorem à maioratus successione excludere contendente dicendum erit.*

Quinta Obiectio.

36 Ponderarà doña Ana Fernandez de Cordoua, como por su principal fundamento la prematica del año de 15. quæ est *l. 13. tit. 7. lib. 5. Recop.* cuius verba sunt hæc, ibi: Por la qual declaramos, y mandamos, que las hembras de mejor linea y grado, no se entiendan estar exclusas de la sucession de los mayorazgos, vinculos, patronazgos, ni aniuersarios *QVE DE AQVI ADELANTE SE FVNDAREN, antes se admitan a ella, y se prefieran a los varones mas remotos, assi a los varones de hembras, como a los varones de varones, sino fuesse en caso que el fundador las excluyere, y mandare que no sucedan, expressandolo clara y literalmente, sin que para ello basten presumpciones, argumentos, ò conjecturas, por precisas, claras, y euidentes que sean.*

37 ¶ A la qual se responde, que la dicha prematica solo procede en los mayorazgos fundados desde el año de 1615. en adelante, pero no para los mayorazgos que ya lo estauan antes del dicho año, como es el sobre que se litiga, porque su fecha es del año de 1409. y en esta conformidad està entendida la dicha prematica por el señor Castill. *lib. 4. controuers. cap. 56. num. 100.* vers. *Erit igitur*, ibi: *Erit igitur præfacta præmactica accipienda, ac explicanda iuxta ea quæ resolvit, & anotabi sup. num. 49. per totum, atque ita respectu eorum maioratuum qui in futurum, & post aditam eam instituti fuerint, non vero eorum respectu qui anteà facti fuissent, sanè dicitur, que las hembras de mejor linea y grado, no se entiendan estar exclusas de la sucession de los mayorazgos, vinculos, patronazgos, y aniuersarios,*

que de aqui adelante se fundaren. Et posteà in dict. versiculo, ibi: *Sui natura futuris prouideri debet negotijs, non præteritis, vt late fundaui supra futurorum ergo negotiorum respectu, id in vim legis præcise obseruauitur; quod in pracmatica continetur, nec aliàs ab his primogenijs fœminæ excludentur, quæ post modum inst ituantur, quæ si ob masculos remotioris lineæ, & gradus expressa clara, & literalis adfuerit exclusio, præteritorium vero negotiorum, respectu, & eorum maioratumq́, qui antea instituti fueræ, in obseruandum erit proculdubi, quod ex Ludouico, Molina & cæteris in dict. cap. 4. obseruaui, & scripsi, atque ita ex solis vrgentissimis tamen, & probatissimis coniecturis excludi di fœminæ poterunt per masculos lineæ, & gradus remotioris.*

38 ¶ Sin que sea contrario a esto el señor don Iosoph Vela *tom. 2. discept. 49. nu. 2.* porque no disputa si se ha de entender en los mayorazgos, fundados despues del dicho año de 15. ò en los dispuestos hasta entonces, vt videre est apud illum, y antes en el lugar referido el mismo señor Velà resuelve, que seràn bastantes conjecturas, claras, y euidentes, para excluyr a la hija del vltimo posseedor: porque auiendo fundado en el numero 54. que seràn bastantes las dichas conjecturas para excluyr la dicha hembra, en el num. 55. propone vn caso, que es quando ay repeticiones de varones, absque vlla fœminarum mentione, vel interpositione.

39 ¶ En el numero 56. proponit alterum casum, que es quando ay exclusion expressa, y absoluta de la hembra, Posth. *num. 61.* hæc verba protulit: *Cum igitur horum, quodlibet per se sufficiat ad inducendum maioratum vere, & propriæ agnationis, ita vt fœminæ, & ab eis descendentes dum masculi agnati vlterioris etiam gradus, vel lineæ stant prorsus excludantur multò quidem fortius, & euidentius ambo simul iuncta id efficiant, quia duo vincula fortida sunt vno,* & Posth. *num. 72.* ibi: *Quæ sanæ resolutio etiam hodie apud nos procedit, nec in muta est per pracmatica anni 1615. circa prælationem fœminarum melioris lineæ, & gradus masculi remotioribus.*

40 ¶ Tùnc, porque el fin a que atendiò la dicha ley fue a obiar y quitar los pleytos que se ocasionauan por la duda que se mouia, si la hija del vltimo posseedor auia de quedar excluyda por el varon mas remoto, por pretender era mayorazgo de pura y absoluta agnacion, ò de simple masculinidad; y esto cessa en el caso presente, porq̃ sin llegar a la question de si el mayorazgo sobre que se litiga es de agnacion pura y absoluta, si no

solo

solo en fuerça de los llamamientos de varones que quedan pon- 90
derados, vt supra, se manifiesta notoriamente la exclusion de la dicha doña Ana Fernandez de Cordoua, y de otra qualquier hēbra, y descendiente varon della, & consequenter se ha de entēder cessô la disposicion de la dicha ley, por auer faltado la causa della en este caso, para que se introduxo, iuxt. *l. adigere, §. quamvis de iur. patronat. cum. simil.*

41 ¶ Y vltimamente ponderó el caso controuertido por el señor Vela *tom. 2. dissertat. 49.* que fue, vn mayorazgo de tercio y quinto fundado por don Luys de Carvajal, y doña Constancia de Hinoxosa su muger, vezinos de Truxillo, los quales tenian tres hijos varones, y dos hembras, y a su sucession llamaron en primero lugar a su hijo mayor, y despues del a sus hijos y descendientes con la calidad de varones, y a falta de ellos llamô al segundo, y a falta de los hijos varones, y descendientes de ellos llamò a vna hija, y a falta de ella a su hijo mayor varō en la forma arriba dicha, y en esta forma fue discurriēdo por las demas hijas suyas.

42 ¶ La sucession de este mayorazgo vino a parar en Garcia, que era vno de los tres hijos llamados, este tuuo tres hijos, y del mayor dos nietas, y viuiendo el don Garcia muriô su hijo mayor, quedandole las dos nietas referidas. Por muerte del vltimo posseedor pidiô la possession la nieta mayor, hija del primogenito del vltimo posseedor, y a esta se opone su tio hermano de su padre, y ante el inferior se le diò la possession a la nieta, de la qual se apelò a la Chancilleria, y por sentencias de vista y reuista se revocò, dandole la possession al hermano, vt videre est in dict. dissertat. *num. 63. cum seqq.* y auiendo en los dichos numeros puesto los fundamentos que huuo para reuocar la dicha sentencia, y darla al hermano del vltimo posseedor, num. 66. in medio, hæc verba: *Protulit tūc denique, quia in principali negotio actor appellans manifestum ius fouet nedum in possessorio, sed & in petitorio iudicio, per ea quæ in hoc præludio late diximus, nam masculi semper fuerunt vocati ac ne simpliciter quidem, sed masculi ex masculis.* Et posteâ in eodem num. *Nullum enim ius habere potuit fæmina etiam proximior vltimo possessori vnius lineæ adversus masculos sequentis lineæ, quibus durantibus nunquam fæminæ admissæ sunt.*

43 ¶ Y tambien es muy adequado al caso de este pleyto el exemplar del pleyto de Almenara cuyo mayorazgo fundò el Cardenal don Pedro Gonçalez de Mendoza, en fauor del hijo mayor de don Diego de Mendoza, y de sus descendientes va-
ro-

rones, y a falta de ellos llamô al hijo segundo del dicho don Diego, y a sus hijos y descendientes varones, y a falta de todos ellos al hijo tercero en la conformidad dicha, y despues llamô a las hijas, y a los varones de ellas sucediò, que el primer llamado tuuo tres hijos, y tres hijas, el primogenito se llamô don Pedro Hurtado de Mendoza, y fue Principe de Melito; no tuuo hijos varones, si no vna hija llamada doña Ana de la Cerda y de Mendoza, Princesa de Eboli, que fue muger de don Ruy Gomez de Silva, gran Priuado del señor Rey don Felipe Segundo. El hijo segundo de don Diego se llamò don Gaspar Gaston de la Cerda, tuuo por hijos a don Iñigo de Mendoza, y a don Diego de Mendoza. Don Iñigo viuiendo su tio el Principe de Melito se jactaua que le auia de suceder si moria sin hijos, y no su hija la Princesa doña Ana, la qual en la Chancilleria de Valladolid le puso pleyto de jactancia, y con voluntad del Principe su padre litigò sobre la futura sucession, pretendiendo que le pertenecia a ella como hija, y de la linea del posseedor, y por sentencias de vista, y reuista de la Chancilleria de Valladolid se declarô en fauor de don Iñigo, y contra la Princesa.

44 ¶ Y aqui se aduierte, que a este pleyto de Almenara, entre don Iñigo, y la dicha Princesa se opuso tambien don Rodrigo de Silva y Mendoza su hijo, que fue Duque de Pastrana, pretendiendo incluirse en aquel primer grado como descendiẽte varon de don Diego de Mendoza, primer llamado, ex filio primogenito ipsius, al qual tambiem excluyô dõ Iñigo a mi ver.

45 ¶ Lo vno, porque si como varon agnato excluia don Iñigo a su madre la Princesa, pari quoque ratione auia de excluyr los hijos de ella, aunque fuessen varones, Bart. *in l. 2. §. videndũ, ff. ad Tertul. nu. 3. & melius in l. liberorum ff. de verbor. sign. num. 16.* Cephal. *cons. 151. nu. 10. vol. 1.* Tiraquell. de primogen. *quæst. 12. num. 12.* & per totam, Mier. *de maiorat. 2. part. quæst. 6. num. 52.* Dom. Molin. *lib. 3. cap. 5. num. 41. y 42.*

46 ¶ Lo otro, porque el dicho Duque dõ Rodrigo, qui putabatur substitutus post Anam matrem suam non tenebat locum masculorum, sed fœminarum, Angel. *cons. 321. num. 5. in fin.* Menoch. *cons. 172. num. 36. circa fin. volum. 2.* y assi era imposible que pudiesse competir con don Iñigo que sucedia como primer agnato llamado en primer lugar.

47 ¶ Lo otro, porque de la pretension del Duque se seguia vn intolerable absurdo, que no teniendo entrada la Princesa

cesa su madre, auiendo agnatos, la tuuiesse el viuiendo su madre misma: argument. text. *in l. cum pater, §. libertis, ff. de legat. 2.* ibi: *Alioquin per absurdum erit vice mutua petitionem induci, vt ab altero partem alienatam quis petat, cum partem suam alienãdo perdiderit*, & vt animaduertit Angel. *in l. illã, C. de collat.* ibi: *Sed vbi mater viuit, quæ excluditur non est verum quod alius filius ipsius matris admittatur; quia esset maxima absurditas, quod veniant remotiores in gradu, qui sunt eiusdem capitis, & proximiores repellantur.*

48 ¶ No parece que puede auer casos mas adequados al de este pleyto que los referidos, y auiendolo assi determinado y juzgado las Chãcillerias se deue observar por ley, qual es la autoridad que tienen las sentencias, y decisiones que en ella se pronuncian, para que segun ellas se juzgen y determinen todos los otros pleytos, y casos que en ellas se ofrecieren, *l. nam Imperator, ff. de legibus*, ibi: *Rerum similiter iudicaturum vim legis obtinere debere, l. filius emancipatur, ff. ad legem Cornel. de falsis*, ibi: *Sic enim inveni Senatum censuisse, l. fin. C. de legibus, l. 14. tit. 22. part. 3.* Chaqueran. *decis. Pedemont. 1. nu. 44.* Afflict. *decis. 383. num. 8.* Menoch. *cons. 264. nu. 46. cum seqq. lib. 3.* Gamma *decis. 174. num. 9. & 10.* Celsus Hulg. *cons. 96. num. 1.* Dom. Valenç. Velazq. *cons. 166. num. 58.* ibi: *Quæ exempla decisionum tam supremi Senatus & Concilij multum considerabilia sunt, ac si leges forent.* Dom. Solorçan. *tom. 1. lib. 2. cap. 24. num. 67. & tom. 2. lib. 4. cap. 12. num. 92.*

49 ¶ Por tener afiançado con su prudencia, y auentajado saber los señores que la determinan, que a sus sentencias acompañan tales aciertos, como si el Rey, cuya Magestad representan, las pronũciasse, *l. vnica, §. 1. ff. de officicio præfecti Prætor.* ibi: *Credidit enim Princeps eos quis ob singularem industriam explorata eorum fide, & grauitate ad huius officij magnitudinẽ adhibentur non aliter esse iudicaturos pro sapientia, ac luce dignitatis suæ quã ipse iudicaret, l. 8. tit. 18. part. 4. l. 10. tit. 7. lib. 2. Recop.* Dom. Valenç. *cons. 161. num. 17. tom. 2.*

50 ¶ Y quando no lo tuuierã assi canonizado las Chãcillerias por sus sentencias, bastara la autoridad de Doctores que lo prueuan, y defienden, para que segun ella se aya de juzgar qual si fuera ley promulgada en los Reynos de Castilla, vt per Collegiũ Bononiense *cons. 1. quod est post Consilia Zabarele num. 30.* illis verbis: *Vbi lex deficit authoritas Doctorum pro lege servanda est, l. si idem cum eodem, ff. de iurisdictione*, & praximus relatis ab

Osuald. ab Donel. *lib. 26. cap. 2. lit. A.* versic. *Quid si ius certum deficiat?*

51 ¶ De todo lo qual resulta, que no dudandose como no se puede dudar de la genealogia que tiene alegada don Luys Fernandez de Cordoua, porque esta la tiene prouada clara y concluyentemente con mucho numero de testigos, è instrumentos, de quibus in primo articulo, sin embargo de las obices que por la contraria se han opuesto, excediendo los terminos de la defensa, efectos propios de la verdad, que por vltimo vence, como dixo Marco Tulio, *Orat. in Batinianum*, ibi: *Tantam semper potētiam veritas habuit, vt nullis machinis, aut cuiusquam hominis ingenio, aut arte suberti potuerit, & licet in causis nullum patronum, aut defensorem obtineat, tamen per se ipsa defenditur*, & in Oratione pro Marco Cel. ibi: *O magna vis veritatis! qua contra hominum ingenia calliditatem, solertiam contraque fictas omniū insidias facile se per se ipsam defendit*, san Chrisostom. *homilia 5. de laudat. Paul.* ibi: *Talis est conditio falsitatis, vel erroris, vt etiam nolo assistente consenescat, ac defluat, talis autem e diuerso veritatis status, vt multis impugnationibus suscitetur, & crescat*, Claud. Minois ad Alciat. *emblema 28.* ibi: *Iustitia verumque laborat, sed tandem eluctatur, & quamquam premátur, non tamen oprimitur*, *cap. Episcopus, diffinit. 18.* Marcel. Fortū *tractatu de veritate, 1. part. num. 128.* Probus *ad Ioannem Monachū, in cap. consuetudinem, num. 35. de Clericis non resident. lib. 6.* Y el verdadero successor del dicho mayorazgo y Estado es el dicho don Luys Fernandez de Cordoua, y assi espera se ha de declarar, in omnibus S.D.V.C. &c.

El Lic. D, Iuan Terrona Perea.